#6

IESVS.

# IVRIS ALLEGATIO pro Illustrissima Domina Catherina Fernandez de Cordoua, et Figueroa, Marchionisa de Priego, super successione status seu maiorie de Cañete, Priego, et domus de Aguilar.

# Illuſtre Señor.

EN el pleyto que v.m. tiene viſto entre don Gomez Suarez de Figueroa, duque de Feria, y Doña Cathalina Fernandez de Cordoua y Figueroa, Marqueſa de Priego, ſobre la tenẽcia y poſſeſsion de los bienes del Marqueſado de Priego, y caſas de Cañete, y Aguillar, y Montilla, que por parte del dicho Duque ſe pidio en el conſejo, para que cõſte de la notoria juſticia que la dicha Marqueſa tiene, y que la ſentẽcia de viſta dada en ſu fauor ſe deue cõfirmar en reuiſta, ſe p̃ſupone enel hecho lo ſiguiẽte.

¶LO primero, que Alonſo Fernandez de Cordoua adelantado mayor del Andaluzia, a veynte y cinco dias de Octubre, era de. 1363. por ſu teſtamẽto hizo e inſtituyo mayoradgo dela villa de Cañete, y lugar de Paterna y otros bienes, en Fernando Alonſo ſu hijo mayor, y en ſus deſcendientes, para que ſuccedieſſe ſiempre el hijo mayor legitimo, y a falta de hijo varon la hija mayor como ſe contiene enla eſcriptura del dicho teſtamento, que originalmente eſta preſentada. Primũ ſuppoſitũ.

¶ITEM, que por falleſcimiento del dicho adelantado ſuccedio eneſte mayoradgo el dicho Fernãdo Alonſo ſu hijo mayor, el qual tuuo y poſſeyo los bienes del por el dicho titulo de mayoradgo, haſta qne falleſcio, y en ſu teſtamento dexo los dichos bienes a Gonçalo Fernandez ſu hijo mayor, para que ſuccedieſſe en ellos como bienes vinculados y de mayoradgo, conforme ala inſtitucion hecha por el dicho Adelantado Alonſo Fernandez ſu padre: y para mayor firmeza del dicho mayoradgo gano vn priuilegio del ſeñor rey don Alonſo el onzeno, a veynte y quatro de Octubre, era de. 1378. por el qual confirmo la inſtitucion de mayoradgo hecha por el dicho Adelãtado, para que fueſſe mayoradgo perpetuo para ſiempre jamas, ſegũ que eſtaua ordenado por los dichos adelantado, y Fernando alõſo ſu hijo, como cõſta por el priuilegio original d̃l dicho ſeñor rey dõ Alõſo q̃ eſta preſentado. 2. ſuppoſitum

¶ITEM ſe preſupone que el dicho Gonçalo Fernandez de Cordoua auiendo ſuccedido enel dicho mayoradgo de Cañete, y queriendo lo acreſcẽtar, pidio y ſupplico al ſeñor rey don Henrrique el ſegundo que las villas de Aguilar, y Montilla, y Monturque, y Caſtillançur, y Priego, y otros bienes que el tenia y poſſeya por mercedes delos reyes, y compras que hauia hecho fueſſe todo vn mayoradgo conla dicha villa de Cañete, que el auia auido de 3. ſuppoſitum.

su padre y aguelo y quedasse siempre junto envna casa entera sin partimien to alguno, y fincasse por mayoradgo para siempre jamas para que despues de sus dias lo houiesse Pedro Fernandez su hijo varon legitimo, y sus descendientes, y el dicho señor rey selo concedio llamando todos los hijos y hijas, nietos y nietas del dicho Gonçalo Fernandez enla manera que se contie ne enel priuilegio presentado por el duque.

*4. suppositum.* ¶ I T E M q̃ el dicho Gonçalo fernandez enla era de. 1417. hizo y otorgo su testaméto, enel qual ordeno de nueuo el dicho mayoradgo de todos los dichos bienes, incorporádolos y juntádolos todos cõel dicho mayoradgo de Cañete, para que todo sea vna cosa y vn mayoradgo, segun las condiciones del dicho mayoradgo de Cañete, y llamando ala succession del a Alonso fer nandez su hijo segundo, por que ya era muerto el dicho Pedro Fernandez su hijo mayor sin descédientes legitimos, y manda q̃ suceda el hijo legitimo mayor, y desta manera va discurriédo por sus hijos y hijas, refiriédo se siépre ordeny regla [illegible] mayorazgo de Cañete, y haziendo cabeça del, segun se contiene enel dicho testamento qûe fue presentado por la dicha marquesa.

*5. suppositum.* ¶ I T E M se presuppone que por muerte del dicho Gonçalo fernandez de Cordoua por ser ya fallescido sin hijos ni descendientes legitimos el dhó cho Pedro Fernandez, que fue su hijo mayor, succedio enel dhó mayoradgo Alonso fernádez de Cordoua su hijo segũdo q̃ ala sazó era el mayor, el qual tuuo por su hijo mayor a Góçalo fernandez q̃ fallecio en su vida, y dexo por su hijo mayor a Alonso de aguilar, y assi mismo tuuo por su hijo segundo a Pedro Fernandez de Cordoua, que tambien fallescio en vida del dicho Alonso Fernandez su padre, y dexo por su hijo mayor legitimo a don Alonso de aguilar.

*6. suppositum.* ¶ I T E M por parte del dicho Duq̃ se presenta cierto testimonio en q̃ se dize, q̃ el dicho Alonso fernandez despues de auer fallescido el dhó Góçalo fernandez su hijo mayor dio y entrego la possession delos bienes delos dhós mayoradgos al dhó Pedro fernandez su hijo, y despues q̃ fallescio el dhó Pedro feanádez siendo biuo el dhó Alonso fernádez su padre, el dicho don Alonso hijo del dicho Pero fernandez tomo la possession delos dichos bienes, y se quedo enella.

*7. suppositum.* ¶ I T E M por otos testimonios presentados por parte del duq̃ parece q̃ al tiépo q̃ Alonso fernandez de Cordoua dio la possession delos dichos bienes al dhó Pedro fernandez su hijo por parte dèl dhó Alonso de Aguilar hijo del dhó Góçalo fernádez fue cótradicho en juyzio y fuera del, y trato pleyto sobre ello conel dicho Alonso fernandez su abuelo y Pedro fernandez su tio: y despues de ser fallescidos los dhós Pedro fernandez y Alóso fernádez su abuelo y tio, siguio el dhó pleyto cótra el dhó don Alóso đ Aguilar su primo, diziendo pertenescer le a el la succession del dicho mayoradgo.

*8. suppositum.* ¶ I T E M, por parte del dicho Duque se presento cierto traslado simple que llama testamento del dicho Alonso fernandez, en que dize que declaro que la succession del dicho estado y mayoradgo pertenescio al dicho Pedro Fernandez su hijo segundo por auer fallescido el dicho Gonçalo fernandez

nandez su hijo mayor en su vida, y que dello estaua informado de letrados y que por esto aunque murio el dicho Pedro Fernandez en su vida pertenecia al dicho don Alonso su hijo, y le declaro por successor enel, confirmandole la possession que hauia tomado.

¶ ITEM, por vna escriptura presentada porel dicho Duque parece que tratando el dicho Alonso de Aguilar hijo de Gonçalo Fernandez de concertarse conel dicho don Alonso su primo, y de apartarse del pleyto que seguia contra el, hizo vna reclamacion muy en forma, protestando que si venia en hazer algun concierto era por estar necessitado, y la otra parte rico y fauorecido, y que no le parasse perjuyzio. 9. suppositum.

¶ ITEM, por parte de la dicha Marquesa se presento cierta escriptura por la qual paresce que el dicho don Alonso de Aguilar refiere y declara la diferencia y pleyto que trataua conel dicho Alonso de Aguilar su primo, y el concierto que conel hauia hecho, y como por el dicho concierto le hauia cedido y traspassado el dicho Alonso de Aguilar todos sus derechos que tenia alos dichos mayoradgos, que eran grandes y muy b[illegible]nos, y accepto la dicha cession y renunciacion, y por razon della se obligo de le entregar ciertas tierras y heredades y casas, y pagar vn quento y quinientas mil marauedis a ciertos plazos, y otras muchas cantidades de trigo, y azeyte, y otras cosas en cada vn año. 10. suppositum

¶ ITEM, esta verificado por los autos deste processo, que despues de los dias del dicho don Alonso de Aguilar vino la succession deste mayoradgo de vn successor en otro hasta el Marques don Pedro Fernandez de Cordoua, y por su muerte succedio enel dicho mayoradgo la Marquesa doña Cathalina Fernandez de Cordoua su hija mayor, madre y aguela [illegible]os que litigan. 11. suppositum.

¶ ITEM que la dicha Marquesa doña Cathalina Fernandez de Cordoua fue casada con don Lorenço Suarez de Figueroa Conde de Feria, y deste matrimonio huuieron por su hijo mayor al Conde don Pedro Fernandez de Cordoua, padre legitimo de la dicha Marquesa que litiga, y por hijo segundo al dicho Duque don Gomez Suarez de Figueroa, y el dicho conde don Pedro fallescio en vida dela dicha Marquesa [illegible] madre, dexando, como dexo por su hija legtima y vnica a la dicha Marquesa doña Cathalina con quien se sigue este pleyto. 12. suppositum.

¶ ITEM, quela la dhã Marq̃sa difuncta enel año pasado de mil y quiniẽtos y sesenta y tres, hallandose impedida por su mucha edad y enfermedad para el gouierno delos dichos estados, los renuncio e hizo dexacion dellos en la dicha Marquesa su nieta por ser la legitima successora, y llamada a la succession delos dichos mayoradgos, y la declaro por tal, y le entrego la possession de todos los bienes dellos, y desde estonces hasta agora a estado y esta la dicha Marquesa enla possesion pacifica de todo ello. [illegible]suppositum.

¶ VLTIMAMENTE se presuppone que la dicha Marquesa difuncta fallescio a catorze dias de Iulio, de mil y quinientos y sesenta y nueue años, y el dicho Duque de Feria puso la demanda sobre que es este pleyto, 14. suppositum.

a siete de Henero de mil y quinientos y setenta.

¶LO qual presuppuesto enel hecho se fundaran de derecho por parte de la dicha Marquesa los articulos siguientes.

¶EL PRIMERO que la dicha Marquesa doña Cathalina Fernandez de Cordoua, fue y es, legitima successora del dicho estado y bienes del despues dela dicha Marquesa su abuela, y assi por disposicion de derecho, como por la institucion del dicho mayoradgo esta expressamente llamada, y ha de ser preferida enla dicha succession al dicho Duque su tio.

¶EL SEGVNDO, que el dicho Duque enel caso, de que se trata no esta llamado, ni tiene derecho para ser preferido ala dicha Marquesa en la dicha succession, antes por el mesmo priuilegio del señor Rey don Henrrique en que se funda, esta expressamente excluso della.

¶EL TERCERO, que por el testamento de Gonçalo Fernandez instituydor deste mayoradgo presentado por parte dela dicha Marquesa esta muy mas llano el llamamiento dela dicha Marquesa, y la exclusion del dicho Duque su tio, sin que en ello aya ni se pueda poner dubda alguna.

¶EL QVARTO, que no se puede ayudar la parte del dicho Duque de lo que pretende, que aya succedido el mismo caso, de que aora se trata, entre hijos y nietos del dicho Alonso Fernandez de Cordoua, y que entre ellos se huuiesse preferido el hijo segundo, que dize hauer quedado biuo al nieto hijo del hijo mayor predefuncto.

¶LO QVINTO y vltimo, que al dicho Duque no le compete el remedio que intento en su demanda, y que se deue declarar que no huuo lugar su pedimiento, confirmando con costas la sentencia dada en vista contra el, y en fauor dela dicha Marquesa.

QVANTO AL PRIMERO ARTICVLO, es muy sin dubda que la dicha Marquesa por ser como es, hija legitima y vnica del dicho Conde don Pedro hijo primogenito dela dicha Marquesa difuncta tiene fundada su intencion por derecho comun para ser preferida enla dicha succesion al dicho Duque su tio, no embargante que el dicho Conde don Pedro su padre aya fallescido en vida de la dicha Marquesa difuncta su madre, porque en esta question, si el sobrino ha de ser preferido al tio, o el tio al sobrino enla succesion del mayoradgo, aun que ha sido muy disputada entre los Doctores, que della tractan, y a hauido en ella diuersas opiniones, la mas comũ y verdadera es, q̃ el nieto hijo del hijo mayor predefuncto, se prefiere al hijo segundo su tio superuiuente. Et ita tenet Præposi. in c. 1. de feud. Marchiæ à num, 8. vsque ad. 12. Alexand. &. Iass. in num. 23. in l. is potest. ff. de acquiren. hæred. idem Iass. in l. qui emptionem. ff. de conditio. indebi. Palaci. Ruui. in rubri. de donatio. inter virum. §. 69. nume. 25. Guiller. Benedict. in c. Raynnntius, de testamen. in verbo, in eodem testamento, 1. numero. 187. &. 199. Ioann. Cirier, in tracta. de primogeni. libro. 1. quæstio. 25. &. 26. & Tiraquel. de iure primogeni. quæsti. 40. numero. 11. & quæst. 14. Moline. in additio. ad Alexand. consilio. 4. volumine. 4. Alciat. consilio. 96. numero. 37. Thom. Grammati. decisione. 1. numero. 16. Parisi. consilio. 41. volumine. 3. & consilio. 72. volumi. 4. numero. 17. glossatores omnes in l. 48. Tauri, ac Illustrisimus Præses Couarruui. in c. 38. practicarum. quæstio. numero. 6. ante finem, & in resolutio. 5. libro. 3. numero. 8. Gregorius in l. 2. titulo. 15. partita. 2. in glossa, maioria, & alij plures, qui adduci posse...

*1 Nepos ex filio primogenito prædefuncto, cõi iure, secundo genito eius patruo præfertur.*

¶ITEM ET SECVNDO, la dicha Marquesa tiene fundado su derecho para ser preferida enla succesion del dicho estado por la l. 2. titulo. 15. partita. 2. que expressamente dispone, que el hijo, o hija del hijo mayor predefuncto a de ser preferido en la succesion del mayoradgo a su tio, vt patet ibi. *Y mandaron que si el hijo mayor muriesse antes que heredasse, si dexasse hijo o hija que ouiesse de su muger legitima, aquel o aquella lo ouiesse y no otro alguno &c.* Et licet prædicta l. loqui videatur in succesione Regni, nihilominus eius dispositio locum habet & intelligitur in cuiusuis maioratus succesione. Ita in eisdem terminis concludit Abb. in consilio. 85. numero. 3. &. 6. volumine. 1. qui hoc iuxta Hispaniæ constitutiones indubitatum dicit. Idem tradit Paul. l. partit. præfatam adducens in consilio. 164. in præsenti causa, quæ vocatur maioriæ Hispalensis, numero. 1, & 6. volumine. 2. & Ludouic. Bolog. consilio. 62. colum. 2. versic. primo igitur. Et versiculo qua propter, & colum. 5. versic. secundo principaliter. Et ita prefatam l. intelligunt & ad id adducunt Doctor del Castillo, & Cifontanus in l. 40. Tauri, & expresius ibi Palati. Ruui. numero. 3. dicens, quòd dicta l. partit. in omnibus alijs maiorijs obseruari debet. Et Anto. Gomez ibi numero. 11. &. 12. &. 65. in fine, cui assentit Ferdinand. à Menchaca in prima parte de succesio. libro. 3. §. 26. numero. 86. in principio. E hoc idem voluit

*2 Nepos ex primo genito iuxta l. 2. titulo. 15. p. 2. secundogenito eius patruo præferendus erit.*

*3 Maioratus cuiuslibet, sicut & regni succesio, ex d. l. partitæ nepoti, excluso patruo defertur.*

Illustrissimus Dominus Præses Couarruu.libro.3. variarum c.5. versiculo, quarto ad huius partis confirmationem.et numero etiam.8.vbi dicit, quod l.40.Tauri originem traxit à dicta.l.2. titulo.15. partita.2. Quem sequitur Burgos de paz in prohemio legum Tauri, numero.68. cum sequent. Et idem ante illum tenuit Petrus de Dueñas, quem ipse adducit in regulis suis regula.316.Et asseruit gloss.Gregoria.in eadem l.2.titulo. 15. partita.2.in verbo, si dexare, in principio. Vbi etiam adducit Paulum in dicto consilio 164.Et iterum ipsamet gloss.in l.3.titu.13.partita.6. in verbo, mugeres, col. 2.versiculo, de more Hispaniæ. Quibus accedit Doctor à Peralta, in rubrica de hæredibus instituendis, numer.122.versiculo, superuenit. Et in l.3.§.qui fideicommissariam, numero.120.ff.eodem. Et Didacus de Simancas in opusculo de primogenijs cap.22.&.23.libro.1.Idque in casu isto, quo de successione Marchionatus agitur, absque vllo dubio procedit: nam huiusmodi dignitas, sicut & Ducatus & Marchionatus ad instar Regiæ dignitatis instituitur, prout traditur in c.1.§.præterea Ducatus, de prohibita feud. alienan. per Federic.& in [illegible] cum non liceat, de præscript. Vnde & successio dicti Marchionatus non aliter quàm Regia dignitas regulabitur prout voluit Alberi. in proœmio.ff.veter, in.§.discipuli, numero.8.&.11.Et tenet Bald. & Præposit.numero.3.in c.1.de feud. Marchiæ. Et ita concludit gloss. Gregoria.in.l. 2.titulo.15.partita.2.in verbo, el mas propinquo, columna.1.versiculo. Et secundum hoc. Et vltra prædicta hoc hoc idem notat Abb.in c. licet de voto, numero.9.vbi concludit, quòd gloss.ibi, quæ dicit, quòd Regnum non diuiditur, & ideo defertur primogenito, & eo defuncto absque sobole succedit secundo genitus, locum habet in Comitatibus & Marchionatibus & alijs sæcula[illegible]s dignitatibus. Et hoc idem tradit Ioan. Andre.in c.licet de voto. Et idem Abb.consilio.3.volumine.2.dub.2.versi.sed his non obstantibus.

*4 l.40, tauri a l.2. tit.15.part.2. originem duxit.*

*5 Marchionatus dignitas sicut et ducatus [illegible] tus, ad instar regiæ dignitatis instituitur.*

*6 Marchionatus et quæuis alia secularis dignitas sicut & regnum nō diuiditur*

¶ITEM & tertio, la dicha Marquesa funda su derecho para ser preferida enla succesion del dicho Mayoradgo por la l.40.de Toro, quæ est.l.5. titu.7.libro.5.nouioris ordinamen.en que expressamente se dispone y declara que enla succesiō del mayoradgo se prefiera el nieto hijo del hijo mayor predefuncto y sus descendientes, al hijo segundo genito, que ala sazon quedare biuo. Y aunque [illegible]costa in sua allegatione pro patruo pagi.21.& pag.32 in fin.cum sequen.quiso dezir que la dicha ley es nueua, y lo dispuesto enella es nueuo derecho y diferēte delo que estaua decidido porla dicha ley de partida, ptetendiēdo que por ello no aya lugar enlos mayoradgos fechos antes della, iuxta tex.in l.leges, in.2.C.de legib.in c.fin.de constitu.enesto se engaño, porq̃ mucho antes dela dhá ley de Toro estaua ya esto mesmo dispuesto por la dhá ley depar.y porq̃ la dhá ley de Toro con todas las otras en q̃ no se dize y declara lo contrario, fueron y son declaratorias, y solamente se hizieron para quitar las dubdas y dificultades q̃ sobre lo enellas cōtenido se hauian mouido y para mayor declaraciō dellas, como lo prueua el p̃hemio de las mismas leyes alli dōde dize.* A causa đla grā diferēcia y variedad q̃ auia enel entēdimiēto đ algunas leyes destos reynos, ansi đl fuero como delas partidas

*7 Nepos ex primo genito præmortuo secundogēito eius p[illegible] iuxta l. 40.tauri preferēdus est.*

*Acostæ opinio qui l.40.tauri nouum ius iducere volnit reijcitur.*

*9 legis.40.tauri dispositionem antiqui iuris cōis, ac regii claratoriam esse.*

tid̃s y delos ordenamiétos y otros casos dóde auia menester declaració,&c & ibi. Mandaron sobre ello platicar alos del su consejo e oydores delas sus audiencias, para que en los casos que mas continuamente suelen occurrir y auer las dichas dubdas. Viessen y declarassé lo q̃ por ley enlas dichas dubdas se auia de guardar de alli adeláte.* Ex quibus verbis in ꝓhemio oppositis més & volútas disponétis aptius intelligit̃ vt in.l.fi.ff.de here.insti.&in.l regula. §.& licet.ff.de iur.& fact.ignora. Et cú in dicto legú prohemio easdé leges ad dubiorum declarationem conditas esse proponatur, iam ex hoc deducitur & ostenditur eas antiqui iuris correctorias non esse. Nam quæ ad declarationem pertinent, à correctione longe absimilia sunt, vt tradit Bald. in.l.ædita. C.de ædend.colum.3.versi.noto ꝙ ea &,ibi per Deci.nu.47.cum aliis,& idem Bald.in.1.constitutio.C.§.quibus in.5.nota. & probat tex.in.l. 1.§.1.C.de æmend.C. per quem ita tenet Mathe. de afflicti. in constituti. Regni Sicilliæ in cipienti. Exceptiones questio.5.numero.6.rubric.18.lib.2. & Cassane.in consuetudin.Burgundi.in prohemio fol.5. verbo, & declaracion. Et in propriis terminis legum Tauri, quòd [illegible]e sint declarat[illegible] rię & quòd etiam ad preterita negotia trahantur tenet Ferdinandus à Menchaca libro.2.de succeßsio.§.18.numero.281.& in libro.3.de succeßsio.§.27. numero.18.ad fin. Burgos de Paz in prohemio ipsarum legum Tauri, in verbo, declarassen, numero.432.& in prima parte legis tertiæ. Tauri numero. 37.& tandé hoc ꝓbat.l.6.tiul.1.lib.2.nouioris ordina.quæ expresse disponit, .ll. Tauri, quibus aliud cautú non reperitur, in omnibus litibus, quæ agitari cótigerit, nó solú super futuris, sed prteritis negotiis omnino seruádas esse.

10 *Prohemiorũ verbis mens disponentis apertius explicatur.*

11 *Declaratoria dispositio à correctione absimilis est.*

*[illegible]eges tauri nõ correctoriæ sed declaratoriæ sunt atque ideo ad preterita trahuntur.*

¶QVARTO la dicha marquesa funda tambien su intenció [illegible] la costúbre antiquißima y vniuersal, no so lo de Hespaña, sino de otros muchos reynos donde siempre se ha recebido y vsado, que en los mayoradgos succeda el hijo mayor y primogenito, iuxta ea, que late congerit Tiraquel.de iur. primogenio. in prefatio nu.3.4.&.5.cum sequen.qui dicit ita obseruari tam in Francia, quàm in Hispania, & Anglia, & cæteris regnis. & adducit quàm plures id asserentes, & idem tradit Martinus. laudensis de primogenitura.q.8.y porla misma costumbre vniuersal el nieto hijo del primogenito que fallescio antes que succediesse enel mayor[illegible]go se prefiere en la succeßió a su tio hijo segúdo del vltimo posseedor, quod núquá no obserua tú fuisse, & cósuetudiné hác in hispania perpetuo receptá semperq́ vigere in succeßsione primogeniorú omniú tradit Abb.in d.conf.85.vol.1.n.5. Paul.[illegible]n d.consf.164.n.10.Barb.cóf.10.n.1.&.2.vol.2.& Card. Alex. in d.c.1 de feud. marchiæ.n.12.in fi. & Soc.cóf.252.n.10.&.11.vol.2.&Bolog.cóf.62.col.7.& D.d̃l castillo in gl.1.l.40. Tau.col.3.in prin.& ante eos oés & ante códitas.ll. Tau.ita de cósuetud. Hispan.obseruatum fuisse asserit Montal.in li.1.for.legú ti.3.dela guarda delos del rey, in gl.in verb.a su hijo col.8.in fin.vers.sed. circa hác materiá & col.seq.fol.9.& p̃fatas cósuetudines cómemorat Tiraq. de iur.primogé.q.40.n.12.quę sola cósuetudo ius succedédi in maioratu tá primogenito, quá descédétibus ab eo cęteris aliis exclusis tribuere pót. ꝓut tradit. Old.cóf.94.col.2.&.3.Io.and.in regnla sine culpa.li.6.q.fi.host.Card. &

12 *[illegible] succesß[illegible]antiquißima vniuersalique cõsuetudine Hispaniæ, primogenito defertur.*

14 *Nepos ex filio p[illegible] mogenito prede[illegible]cto in succ[illegible] maioratus secũdo geniti eius patruo ex antiquißima hispaniæ co[illegible]suetudi[illegible] prefertur.*

15 *Maiora[illegible] succesßio etiam ante tẽporâ Paul. de Castro, & ante conditas.ll. tau. nepoti ex filio primogẽnito præmortuo sẽper excluso secungenito eius patruo iuxta Hispaniæ cõsuetudinẽ ãtiquiß[illegible]*

& alij in c.licet de voto.Bald.in dicto consilio.389. volum.2.& in consilio 275.colum.2.versic.consuetudo igitur & consilio.360.eod. volu. idem Bal. Aluarot, Marti.laud.Card. Alex.& alii in.c. mulier,si de feud . fuerit contro uer.inter dominū & agnatū.& Iserni in.c.1.§.præterea de prohibita fæud. a lienatio.per Federi.col.25. Alexder.consi.87.volum.6. & Martinus.lauden sis de primo genitura quæstio.10.Guillerm.Benedictus.in dicto.c.Raynun tius verbo,in eodem testamento in princip.num .168.&.179.cum sequent. Pala.Rub.in repetitio.rubricæ de donatio. inter virum .§.69. numero.25 Anton.Rube.consilio.132.columna.2.cum aliis pluribus quos adducit. Tira quel.de iure primo genio questio.40.num..13.cum sequen.& probat.l.Tau. 41 que est.l.1.tit.7.lib.5.noui ordinam.

¶VLTERIVS ET QVINTO,demas de tener la dicha marque sa fundado su intento para la succession del dicho marquesado,por todos los derechos que estan allegados, vista y considerada la escriptura del priuile-

17 *Marchiouissā prefatam [illegible] duci eius patruo non solū iuribus prædictis sed iuxta ipsam maiorotus institucionem preferendam esse deducitur.*

gio dela institucion del dicho mayoradgo por el duque presentada , la qual parece auer se fecho por el señor Rey don Henrrique el segundo, a supplica cion de Gonçalo fernandez de Cordoua,delos bienes propios del dicho Gō çalo fernandez,por la disposicion y palabras della consta y se prueua euiden tissimamente, que la dicha marquesa enel caso de que se trata fue y esta expressamente llamada y preferida en la dicha succession del dicho estado al dicho duque su tio. Y assi se muestra por la clausula dela institucion del dicho mayoradgo,que es del tenor siguiente.

*MANDAMOS que despues de sus dias del dicho Gonçalo Fernandez, que aya el dicho mayaradgo enteramente con todas las dichas villas y lugares y heredamientos y casas enla manera que dicha es,*

18 Clausula priuilegii à domino rege *Henrrico secūdo concessi super maiorotus de quo agitur [illegible]itutione.*

*pero fernandez su hijo mayor varon primero heredero , e despues de sus dias del dicho Pero fernandez su hijo,que lo aya y herede el hijo varon mayor legitimo,que el dicho pero Fernandez dexare al tiempo que finare : e si hijo varon no ouiere,que lo aya y herede la su hija legitima la mayor: E si el dicho pero Fernādez muriere sin hijos legitimos ningnnos que lo aya y herede* A*lonso fernandez su hermano hijo del dicho Gonçalo fernandez con la dicha regla y condicion, Y si el dicho Alonso fernādez muriere sin hijos legitimos ningunos,que lo aya y herede Diego fernandez su hermano hijo del dicho* Gon*çalo fernandez con la condiciō sobre dicha, y si el dicho Diego fernandez muriere sin hijos legitimos ningunos que lo aya y herede Vrraca alfonso su hermana hija del dicho Gōçalo fernandez con la dicha condicion &c.* Y desta manera va llamādo otras tres hijas del dicho Gonçalo fernandez ala vna despues de la otra conla mesma condicion:y luego dize . *Y si por ventura se destasare la linea derecha de los dichos hijos y hijas del dicho Gonçalo Fernandez, que lo aya y herede el pariente mas propinquo de el dicho Gonçalo Fernādez y de la su linea derecha delos sus decēdiētes guardādo la regla*

*sobre*

*sobre dicha, por que estas villas y lugares y heredamientos con las casas sobre dicha sean siempre mayoradgo e vn señorio sin partimiẽto nin guno en la manera que dicha es &c.*

¶EN LA QVAL dicha clausula esta declarado y determinado, que el nieto hijo del hijo mayor predefuncto, y a falta de nieto, la nieta hija su ya se ha de preferir al hijo segundo su tio, por que para despues dela vida del dicho Gonçalo fernandez de Cordoua, que fue el instituydor que hizo el acrecentamiento del dhó mayoradgo, y de quien se deriuã las lineas llamadas a el, llama a Pero Fernanden su hijo mayor y dize luego. *Que despues de sus dias del dicho Pero fernandez primero heredero, lo aya y herede el hijo varon mayor legitimo, que el dicho Pero fernandez dexare al tiempo que finare, y sino huuiere hijo varon, la hija &c.* En lo qual expressamente manda y dispone que despues delos dias el instituydor, succeda el hijo mayor que fue el dicho Pero fernandez, y despues delos dias del el nieto o nieta mayores hijos suyos, y a falta de todos ellos el hijo segundo del mesmo instituydor, que fue Alonso fernandez. Y este llamamiento del hijo o hija mayor de Pero fernandez fecho para despues de sus dias del dicho Pero fernandez, no solamente comprehẽde el caso, en que el dicho Pero fernandez houiesse succedido enel dicho mayoradgo por fallecimiento del dicho Gonçalo fernandez su padre, y auiendo ya heredado fallesciesse despues, Pero tambien comprehẽde el caso en que el dicho Pero fernandez fallesciesse en vida del dicho Gonçalo fernandez su padre antes de auer succedido en el dicho mayoradgo. Nam substitucio post mortem primo vocati facta in tempus futurum tam vulgarem quàm fideicommissariam substitutionem continet, vt per Bart. in l. Centurio. ff. de vulgat. vbi Iasso. numero. 23. & Ripa numero. 60. & in l. gallus. §. quidam recte. ff. de liber. & posthum. vbi per Areti. Socin. & Curti. & in l. præcibus. C. de impuber. & aliis & notat Ruyn. consilio. 139. volum. 3. numero. 23. & Socin. Iuni. consi. 180. volum. 2. numero. 18. & Illustriss. dominus Præses ac Episcopus à Couarru. in. c. Raynuntius de testamen. §. 9. nume. 1. versic. primum. Quinimo in casu isto, in quo post filium maiorem ac primo genitum nepos ex dicto filio etiam primo genitus inuitatus fuit in eum casum, quo idem filius viuente patre descederet, nepos ab eo relictus auo substitutus potius intelligitur, idque instituentem voluisse disponere credendum magis est. Nam si Petrus ferdinandus patri superuiueret, atque ei succederet, filium eius post illum admittendum nulli dubium fuisset prout declarat elegãter Paul. consi. 164. vol. 2. nu. 2.

*19 Substitutio in futurum post mortẽ primi instituti facta, tam fideicõmissariam, quam uulgarẽ cõtinet.*

*20 Vbi post filiũ primogenitũ, nepos etiam primogenitus ex eo inuitatur, in eum potius casum quo idem filius viuente patre descederet, nepos ab eo relictus auo substitutus intelligitur.*

¶DE lo qual resulta que si el dhó Pero Fernãdez, falleciera en vida del dhó Gõçalo fernãdez, su padre dexãdo hijos o nietos legitimos quãdo despues muriera el dhó Gonçalo fernãdez el mayor delos tales nietos como expressamẽte llamado le succederia enel dhó mayoradgo, y fuera pferido enlla

los

los dichos Alonso y Diego fernandez sus tios, aunque fueran biuos y de la misma manera en enste caso despues del fallecimiento dela dicha marquesa difuncta, la dicha marquesa su nieta fue y queda llamada, y se ha de preferir al dicho duque su tio.

¶SEXTO lo dicho se confirma, por q̃ siendo, como es asi, que por las palabras dela dicha substitucion y llamamientos, en q̃ para despues del dhõ Gonçalo fernandez fue llamado Pero fenadez su hijo mayor, y despues de sus dias le fue fubstituydo el hijo mayor q̃ dexare al tiempo que finare, quedaron proueidos y comprehendidos los dichos dos casos, el vno si Pero fernandez muriesse en vida de su padre, y el otro si muriesse despues como esta dicho, desto necessariamente se sigue que asi como enel primero caso muriendo Pero fernandez en vida de su padre esta llamado el nieto su hijo mayor que el dexasse para succeder a Gonçalo fernandez su abuelo, y el nieto se prefiere a el tio, dela misma manera enel segundo caso, quando Pero Fernandez muriendo primero su padre huuiera succedido se ha de entender que para despues de sus dias no solo su hijo mayor, pero su nieto hijo de su hijo mayor predefūcto esta llamado, y se ha de preferir a sus tios, porque ambos casos se proueen y determinan por vnas mesmas palabras y se comprehenden en la mesma substitucion, y se han de entender y regular de vna misma manera, y seria cosa absurda, que de vna mesma substitucion se sacassen reglas contrarias, y que por vna parte se prefiriesse el nieto hijo del hijo mayor, al hijo segundo su tio, y por otra quisiesse preferir se por estas mismas palabras el tio al sobrino. Vt in terminis concludit, & declarat Paul. in dicto consilio.164.volum.2.colum.2.versic. nunc ergo. Et hoc, idem [illegible] Corn.consi.37.num.5. volum.1.vbi arguens de vno casu ad alterum dicit, quòd verisimile est testantem, qui ad nepotes ex filio superuiuente bona peruenire iussit, filios etiam filii premortui succedere voluisse. Et hoc expresse concludit Deci.in cõsi.369.n.1.vbi tenet quòd dispositio facta à testatore in casu, quem cogitauit post illius mortem euenturũ, trahitur ad casum, qui in eius vita successit, per tex.in.l.fin.C.de posthum. hæredib. instit.& in.l.si pater filium.ff.de vulgat.cum enim substitutio prefata vtrũque casum comprehendat, debet illum pariformiter determinare. vt in l.iam hoc iure.ff.de vulgar.& in.l.quamuis.C. de impuber. & aliis, & in.l. testamento.C.de testament. militi.per quem text. ita interminis decidit hoc Socin.in consilio.252.volum.2.numero.19. versic. sed constitutio. & glos.Gregori.in.l.32.titulo.9. partita.6. verbo, no valdra, colum.9. versic. quid tamen.

¶SEPTIMO, TAMBIEN se prueua que esta llamada la dicha Marquesa por la dicha clausula, por que las palalabras della en quanto dize. *Que despues de los dias de el dicho Pero Fernandez aya y herede el dicho mayoradgo el hijo varon mayor que dexare al tiempo que finare, y no dexando hijo varon, la hija mayor.* No solamente comprehendẽ y llaman al hijo mayor de el dicho Pero Fernandez, sino tambien al

hijo

21 *Substitutio quæ nepotem ex filio post mortem eiusdem filii qui iam successit admittit nepotem ipsum ex eodẽ filio premortuo relictum comprehendit.*

22 *Nepos adquer[illegible] stituen[illegible] tem patris [illegible] p[illegible] uenire iusit, etiam pre mortuo patre succedit.*

23. *Dispositio in eum casum concepta quẽ testator post mortem euenturum cogitauit, ad casum qui in eius vita contingit extena[illegible]*

24 *Substitutio quæ plures ca[illegible] cũplectitur, debet illos pariformiter determinare.*

hijo mayor de su hijo y de su nieto,y a todo hijo mayor de sus decendientes, que el vltimo posseedor dexasse al tiempo de su muerte: Nam filiorum appellatione nepotes etiam contineri notissimum est,vt in.d.l.iusta & in.l.filii.ff.de verb.sign.&,in.l.liberorũ.§.sed & Papirius.ff. eod. & ibi not. Bar.col.4.cũ aliis,& in.l.lutius in.2.ff.de hæred.instit. vbi per omnes glos. & Angel. in.§.fin.institu.qui testam.tutor.dar.possu.glos. etiam in authen. de non eligend.secund.nub.§.cum igitur in verbo filiorum colla .1. & glos. in.c.1.de natur.success.fæud.in verbo solus & omnes in.l.gallus.§. institués ff.de liber.& posthu.vbi per Ias.num.21.quod in materia fauorabili, & vbi de institutione aut substitutione filii,seu de legatis vel fideicómissis,aut donationibus filio factis ageretur,vt nepos etiam in eis admittatur,indistincte procedere concludit Cyn.in.l.1. C. de adulte. & Bart. in dicta.l. liberorũ num.5.& Bald.in.l.maximum vitium.C.de liber.præteri.& in consilio.302. & consilio.344.volum.4.& in consilio.562.eod. volum.vbi dixit hoc maxime procedere,si nepotes ex filio instituto ipsius testantis descendentes essēt. prout in casu nostro.quod etiam voluit Corn.consi.207.col.7.&.8.vol.2.& tener Roman.consilio.129.Ancharran.in consilio .393. column.1. vbi dicit, quòd in dispositione loquente de filiis ac de re ad nepotes transmisibili, ne potes continentur.Quod tenet idem Ancharran. in quæstione .14.in.c. 1.de costitu.pagin.fi. versicu.accedāt,& in Clementina.1.de baptis. column. 2.vesic primo casu,& ibi Cardina. Anton.in cap. quibusdam de pœnis col. 2.& in.c.2.de verbo.signi.vbi etiam Cardin. & Bald.in .c. quæ in ecclesiarum de costit.colum.8.num.39.Idem tenet Alexander in consil.9. volumi. 1.vbi dicit quòd ista est vera & communis opinio.& in consilio.61.volum. 1 & in consilio.5.& consilio.26.in fine.volum.3. vbi nume.4. dicit hoc procedere etiam vbi vocantur filii filiorum,quia nepotes etiam filiorum continentur. Et idem Alexand.in consi.27.volum.7. Socin .in.l.si. cognatis .ff. de reb.dub.num.28.& in consilio.90.volum.1.& in consi.240.colum.1.vol. 2.& in consi.10.col.2.vol.3.Deci.consi.445.n.52.Ias.in.l.pretor.n.4.ff.de noui oper.nunti.Barb.consi.10.vol.2.col.5.& 6.vbi dicit,ꝙ hoc tenet antiqua & moderna iurisprudentia Bertran.consi.192.vol.2.C[illegible]an.consi.67.n.29. Gozad.consi.36.& consi.59.nu.12. cũ sequen. Et hanc dicit magis cōmunē Rub.consi.8.nu.10.& consi .28.col.3.nu.9.vbi etiam dicit,quòd ista est cōmunis opinio.& Curti.Iuni.in.l.venia nume.22.C.de in ius vocand.& cōsilio.22.num.13. Alciat.in dicta.l.liberorum colum.1.dicens hoc esse receptum tam in testamentis,quā in legibus vel beneffitiis principum . Et idem prosequitur in colum .2. tenet etiam Tiraquel. in legibns con nubialibus glos.7.legis decimæ num.177. cumpluribus adductis ab eodem Tiraquello de iure primogenio quæstione.40.num.54.& hanc esse commuem opinionem,& ab ea non recedendũ tradit Socin. Iunior consilio. 116. volum.1.numero.13.& in consilio.146.volum.2.numero.7.&.11.& in consilio 1.volum.3.nu.36.qui omnes concludunt ꝙ si filius ad fideicómissum inuitetur, etiam nepos eiusdem filii filius inuitatus intelligitur nō tamē vt simul admittantur,sed vt ordine successiuo,deficiēte filio, succedat nepos. Atque ideo

25 *Filiorum appellatione,nepotes etiā continentur.*

26 *Nepos in materia fauorabili tam institutionis, quàm legati, vel donationis,in distincte filii appellatione intelligitur.*

27 *Nepos appellatione filii in dispositione ab ascedēte facta proculdubio continetnr.*

28 *Nepos in dispositio[illegible] ne[illegible] pot[illegible] facta,filii appellatione includitur.*

29 *Filii filiorum nomine,nepotes etiā filiorum continentur*

30 *Filiorum appellatione nep[illegible]s contineri tam in testamentis,quàm in legibus ac principū beneffitiis, receptum est.*

31 *Filiorum appellatione,nepotes continentur,nō tamē vt simul sed vt or[illegible]cessiuo admittantur.*

ideo cum in casu isto filius maior, qui à primo instituto superesset, substitutus fuerit, etiam illius nepos maior ex filio maiori præ mortuo relictus ordine successiuo substitutus habebitur, iuxta glo. in. l. gallus. §. quidam rectè. ff. de liber. & posthu. vbi Bart. nu. 4. & Socin. num. etiam. 4. & per Alex. & alios, & Deci. consi. 205. num. 2. & 3. & ita tenet Ruyn. consi. 35. num. 2. ad fin. & consi. 129. num. 22. vol. 1. vbi dicit, quòd nomẽ filius collectiuũ est, quòd idem tenet Socin. Iun. in consi. 1. volum. 3. num. 36. ac etiam in. d. consi. 146. volum. 2. num. 12. vbi post Aretin. consi. 162. ad fin. sic facilius intelligendũ dicit, si ex hoc dispositio iuri consona redderetur. Vnde cum dispositio, de qua agitur, fauorabilis sit, ac iuri cõmuni & regio neptis absq; fratre à primo genito relicta, in successione maioratus patruo pręferatur, prout suprà satis comprobatum est, dispositio prefata, quæ filium aut filiam maiorem admitti voluit, neptem etiam maiorem filii maioris prædefuncti filiam inuitasse ac eius patruo prætulisse intelligitur. Idque optime probat præallegata. l. 2 tit. 15. part. 2. quæ cum dixisset, φ regni successio non nisi filio maiori deferatur, vt patet ibi. *Que el señorio del reyno no lo huuiesse sino el filo mayor despues de la muerte de su padre*, statim subiicit, *E por ende establecierõ &c.* E *aun mandaron q̃ si el fijo maior muriesse antes q̃ heredasse si dexase fijo o fija q̃ ouiesse de su muger legitima, q̃ aq̃l o aq̃lla lo ouiessen, e no otro alguno.* Quibus verbis expresse probatur, quòd dispositio, quæ filium maiorem admitti iubet, filium vel filiam, filii maioris prædefuncti comprehendit, vt nepos maior ipsius filii maioris prædefuncti filius ea substitutione vocatus intelligatur, quod expresse firmat Pala. Ruui. in repeti. rubri, de dona. inter virum. §. 69. num. 19.

*32 Nomen filius, collectiuum est.*

*33 Filiorum appellatione tunc facilius nepos continetur, vbi ex hoc dispositio iuri consona rederetur.*

*34 Filij maioris appellatione nepos maior ex filio primogenito relictus continetur.*

¶ RVRSVS OCTAVO predicta roborantur, nam hoc apud omnes indubitatissimum est, φ vbi filius maior inposterum naciturus, & qui testanti cognitus non sit, substituitur in futurum euentum, quo incertũ sit, an filius vel nepos maior supertes erit, etiam nepos & pronepos ac inferiores omnes eo nomine successiue vocati & substituti intelliguntur, quia par affectio præsumitur erga filium & nepotem & alios decentes vlteriores, vt per Bart. in. l. gallus. §. instituens. ff. de lib. & posthum. ad fin. & ibi per Imol. & Soci. num. 5. Alex. num. 7. & Iass. num. 23. cum cæteris, & probat tex. in. d. l. liberorum. ff. de verb. sign. ibi. At vbi non personis certis non quibusdam gradibus prestatur, sed omnibus, qui ex eodem genere orti sunt liberorum appellatione comprehenduntur, & ibi notat Bart. num. 5. & Alciat. num. 2. cũ aliis & Bart. & Imol. in, l. lucius la. 2, ff. de hæred. institu. & tradunt, omnes per tex. cũ glos. ibi in. c. 1. versi. clientulus, in verbo. sine filio de alien. fæud. & in. l. filii, & in. l. iusta. ff. de verb. signi. & not. Bald. in. c. quę in ecclesiarum de constitu. nu. 39. & Angel. in. §. fin. insti. qui testa. tutor. dar. poss. Roma. cõsil. 129. & Alex. consi. 9. vol. 1. nu. 2. & in cons. 5. num. 9. & consi. 25. n. 5. vol. 3. & cõs. 37. uol. 6. & addi. ad Bat. in. l. lutius. ff. de hęred. institu. & Iass. in. l. de quibus. ff. de legib. nu. 19. & 20. & in consi. 52. vol. 3. col. 4. Soci. consi, 17. vol. 4. col. 3. & afflict. in. c. 1. de natur. success. fæud. in princip. nu. 46. & Deti. in consi

*35 Filij nascituri substitutio in futurũ euentum concepta, quo incertum sit an filius vel nepos aut pronepos existet, omnes gradatim comprehẽdit.*

consi.299.num.8.qui dicit ita communiter teneri,& consi.391 & Gozadi. co ⁿsi.4.nu.13.& Paris,consi.52.vol.2.num.24.& consi.78.num.11. & consi. 96.num.23.eodem vol.2.& Ruyn.consi.35.num.3.&.14,volum.1.& in cosi. 140.num.5.& in consi.115.volu,3. num.11.& consi.139.eodem vol num.23 & consi.118.volu.2,num.15.& Socin.iuni.consi.146.& consi.108. num.1. volu. 2.consi.1.volu.3.num.38. Et Illustris.dominus præses ac epus a Couarr.reso. 5.lib.3.nu.3.& ita expresse concludit Anto.gomez in l.40.Tau.q.10.nu, 64. quod absque vllo dubio procedere concludit Socin.in dicta.l.Gallus.§.insti stituens,num.5.& ibi Ias.in dicto nu.23. vbi post mortem instituti non filius suus maior,sed simpliciter filius maior put in casu nostro substitueretur, tunc enim talis nepos maior filius filij maioris ac cæteri filij descédentiũ maiores substituti intelligũtur. Exquibus in casu isto predicta filij maioris in futurum nascituri substitutio neptem prefatam etiam includet. 36

*Filij appellatione proculdubio nepos cõtinetur, vbi non filius suus, sed simpliciter filius substituitur.*

¶ Item & nono, hoc idé ex eisdé verbis prefatæ dispositioís apertius deducitur, quibus post morté dicti Petri ferdinandi ad maioratũ, de quo agitur filius maior ab eo relictus substitutus fuit: Nam maioratus seu maioria apud Hispanos idem est quod primogenitura apud exteros, vt notat Oldral.consi. 94. Abb.cõs.85.volu.1.& Præpo.Alex.in c.ius naturale.1,dist.col.3.& Paul. cõs.164,vol.2.& Roma.consi,29.et Soci.cõs.47.n.16.vol.3.et Ioann.Cirier in d,tract.lib.1.q.2.in prin.Paris.consi.72.vol.4.nu.80.& Roderi.Suarez in quæst.maioratus post relectiones suas fol.189.col.2,in princi. vbi dicit quòd maioria & maioratus & primogenitura sunt synonoma,& idem significant quod sequitur Tiraquell.de iure primogeni.q.1.nu.14.& tradit Burgos de paz in prohemio ll. Tauri,nu.101.cum pluribus per eum adductis, & aperte colligitur ex præallegata,l.2,titu.15.parti.2.in princip.ibi.* Maioria en nacer primero, quibus verbis probatur, quòd in primogenitura consistit maioria,& ita declarat ibi gl.Greg.in verbo,maioria,in princi.atque ideo quoad maioratus successioné filius maior & primogenitus etiam idem significant, vt tenet Bald.in.l. cum antiquioribus. C. de iur.deliberan.num.1.versic.& primo præmitto, Ioann.Cirier in tracta.de primogeni. libro.1.q.2.& Tiraquell.de iure primogeni.q.1.n.12.vbi autem filius primogenitus ad maioratum substituitur non solum his verbis, filius primogenitus primi instituti cõtinetur, sed nepos primogenitus ex filio maiore eius patre prædefuncto, & oés in posterũ primogeniti ex descendentibus eius procreati substituti intelliguntur ordine tamen successiuo, itavt primo deficiente, sequens in gradu iuxta ordinem primogenituræ admitattur, prout declarat Abb.in. d.consil. 85.nu.3.versi.2.& nu.5. Paul.in dicto consi.164.col.2.& Socin. in dicta. l. si cognatis,col.2.& in consilio.47.volu.3.num.6.& in dicto consi.252.Barba. in d.cõs.10.& Tiraq.de primoge.q.40,n.156.& expsse Pala.rub.in repe.rubr. de dona.inter virũ.§.69.n.21.Deci.cõsi.498.n.19.& Illustris.pses ac Eps couarr.in d.q.prac,38.n.6.&.n.etiã,7.vers.tertio.& Paris.in d.cõs,72.vol,4. n 107.& Soc.iu.cõ.108.vol2.n.2.& gl.Greg.id.l.32.ti.9.pt.6.verbo.no valdra col.12.vers.ité si defũctus, qui in terminis nris subdũt, qvbi filius primogenitus ad successioné maioratus inuitatur, etiá nepos primogenitus ex filio primogeni-

37 *Maioratus sine maioria apud Hispanos, idem quod primogenitura apud exteros significat.*

38 *Maioratus, & primogenitura synonoma sũt ac idem significãt*

39 *Filius maior ac primogenitus quo ad maioratus successionem idem sunt*

40 *Filius primogenitus si ad maioratus successionem inuitetur, nepos etiam ac cæteri primogeniti gradatim ac successiue vocati censentur.*

41 mogenito præmortuo relictus admittitur, ac secundogenito eius patr... pre fertur, iuxta communem sententiam, quæ patruo nepotem primogeni... n præferendum esse probat, de qua satis supra dictum est. Y pues si la dich Marquesa defuncta no huuiera tenido mas hiios que al Conde don Pedro, del qual huuiera quedado la dicha Marquesa que litiga, el Duque ni nadie puede negar que en tal caso por el llamamiento del hiio o hija mayor que dexasse al tiempo de su muerte fuera llamada la dicha Marquesa que litiga, como hija mayor y primogenita, lo mismo ha de ser aunque la dicha Marquesa defuncta aya tenido y dexado mas hijos, prout in specie concludit Tiraquel. in d.q.40.nu. 71.

*Filius primogenitus, si ad maioratus successionẽ inuitetur, & nepos maior ex filio primogenito præmortuo relictus admittitur, vt eius patruo præferatur.*

¶DECIMO, predicta omnia optime roborantur, porque quando en la succesion assi de mayoradgo como en otra qualquiera se admitte representacion, la disposicion que llama para la dicha succesion a el hiio mayor, comprehende al nieto superstite hiio mayor del primogenito predefuncto en vida del auuelo, porque por la dicha representacion entra en el mismo grado y l...gar de su padre, y por virtud del dicho llamamiento succede y se prefiere a su tio, como su padre si fuera biuo lo hiziera, prout expresse tenet Barth. in authenti. post fratres, la. 2. C. de legitim. hæred. quem ibi sequitur Paul. Fulgos. & Corne. & tenet Ioann. Andre. in additio. ad Specula. titulo de feud. col. 3. & Areti. in consilio. 162. numero. 8. & Socin. consil. 252. numero. 10. & 11. & 17. volumi. 2. & consilio, 47, volumine. 3, numero. 12 Paris. consilio. 164. volumi. 2. numero. 6. & Præposi. in c. 1. de feud. Marchiæ, in. 24. argumento, numero. 10. & 11. & ibi etiam Isern. & Afflict. nume. 13, & 29. & 30. & Ioann. Cirier, in tracta. de primogeni. libro. 1. quæst. 25. nume. 7. & A...exand. consi...io. 4. nume, 11. volumi. 4. & Doctor de Montal. in gloss. supradicta. l. 1. titul. 13, de la guarda delos hijos del Rey, libro. 1. Fori legum, in verbo, a su hijo, colum. 9. & colum. 12, Deci. consilio. 484. numero. 10. & Thom. Gramma. decisio. 1. nume. 3. & Tiraquell. in dicto tracta, primogeni. quæst. 40. nume. 24. & quæst. 41. nume. 4. qui omnes concludunt, quòd si in materia successioni..., de qua nepos & patruus contendunt, admittitur repræsentatio, semper nepos patruo præfertur: in hac autẽ maioratus seu marchionatus succes...ne, de qua agitur prædictam repræsentationem habere locum apertissime constat, Nam in fideicommissi cuiuslibet successione repræsentationem admittendã probat gl. in l. cũ ita. §. in fideicõmisso. de lega. 2 in verbo proximo, quã ibi sequuntur Paul. & Imol. & Angel. col. fi. qui opinionẽ hanc dicit æquiorẽ, & Paul. in l. fi. C. de verb. signi. & ibi Cor. n. 5. qui eam dicit seruãdã in pract. & idẽ Corn. in cõs. 37. n. 6. & cõs. 96. col. 6 vol. 1. & cõs. 24. n. 32. vol. 2, Socin. in. l. si cognatis. ff. de reb. dub, col. fi. & in cõs. 262. col. 13 vol. 2, & cõs. 5. vol. 4. Alex. cõs. 88. colũ. 1. & cõs. 137. vol. 1. & cõs. 26. n. 13, versi. ꝓterea, vol. 3. vbi dicit hanc esse magis cõem opinionẽ cũ Moline. ibi in eius additio. Ias. consi. 215. volum. 2. & consi. 159. volu. 4. Deci. consi. 87. & consil. 217. & consi. 427. Ruyn. consi, 63. colũ. 2. & consi. 13. colũ. fin. volu. 1. Gozadi. consi. 4. num. 31. Rube. consilio, 82, & in l. Gallus. §. 1. ff. de liberis & posthu. Socin. iuni. consilio, 11. volumi. 1. num. 8, qui glossæ oppinionem dicit magis cõmunẽ

42 *In ea successione quæ representationem admittit, nepo... primogenito prædef...to, filio secundogenito eius patruo, quem nepos excluderet, semper & vbique præfert...*

43 *repr...ntatio etiã in fideicommissi successione locum habet.*

com nunem cum alijs,quos adducit Tiraquell.in dicta.q.40.numero. 184. & 187.& Illustrisi.dominus præses ac Episcopus à Couarru.in dicta.q. 38. nu.4.& latisime Roland.consi.68.nume.21.qui plurimos dictam glos.com munem asserentes adducit,idque inter descendentes ipsius primi disponen tis locum habere omnes vnanimiter admittunt, vt tradit Alexand. consil. 4.volum.4.num.11. & consilio. 26. Et ibi Molineus in eius additio. Deci. consilio.1.2.&.3.& consilio.79.Rubeus consilio.40.&.82.Curti.iuni.consil. 57.nume.8.& consilio. 128.& in l.2.nume. 11.C.de succes.ædito,& Socin. iuni.consilio.113.nume.23.& consil.126.num.10.volum,1.Paris.consil.1.vol 2.et Aymon consilio 67.nume,5.& Cephal.consilio.16.num.32.& consilio. 283 . numero.181.cum alijs. atque in hoc Regno tam de iure partita,quàm ex l.Tauri iuris antiquioris declaratoria,& ex antiquissima ac vniuersali to tius Hispaniæ consuetudine obseruata semper nepos per representationem primogeniti patris præmortui locum & gradum subintrat, vt post mortem aui filio secundogenito eius patruo in maioratus successione præferatur. Et ex ea dispositione, qua filius maior seu primogenitus ad maioratus successionem admitteretur si superuiueret, nepos ab eo relictus loco patris ad mittatur,prout supra satis in.2,3.&,4.fundamentis traditum est.De lo qual necessariamente se sigue, que el llamamiento del hijo, o hija mayor hecho por la institucion deste dicho mayoradgo incluye ala dicha Marquesa para que por la dicha representacion se tenga por llamada, y succeda en lugar de su padre y se prefiera a su tio.

*44 representationem in fideicommissi successione, inter ipsius testantis descendentes admittendam omnes vnanimiter tenent*

*45 representatio in maioratus cuius li... successione, tã iure cõmuni quàm regio, & omniũ fere gentium praxi, & ex antiquissima hispaniæ consuetudine admittitur.*

¶VNDECIMO,demas delo que esta dicho, la Marquesa funda su derecho, y la exclusion del dicho duq̃ su tio, por las palabras q̃ se siguen de la dicha institució,en que despues de auer dicho que succeda el hijo mayor varon q̃ dexare el dicho Pedro fernandez hijo primogenito del instituydor y que si hijo varon no ouisse lo heredasse la hija mayor,dize luego.* Y si el dicho Pedro fernandez muriere sin hijos legitimos ningunos,q̃ lo aya y he rede Alonso fernandez su hermano conla dicha regla y cõdicion,*y despues llama alos demas sus hijos con la misma regla y condicion,y que si el vno muriere sin hijos legitimos ningunos, succeda el otro, por la qual dicha clausula se muestra y prueua que la dicha Marquesa esta llamada a la dicha succesion para despues de la muerte de la dicha Marquesa su abuela, y que el dicho Duque su tio no puede ser admittido, por que el dicho instituydor enla condicion con que llamo a su hijo segundo, puso todos los hijos y descendientes varones y hembras del dicho Pedro Fernandez su hijo mayor, y despues de todos ellos llamo al hijo segundo, y a los suyos. Illa enim verba, sin hijos ningunos, omnes vtriusque sexus filios & descendentes comprehendũt, vt in l.pronunciatio,& in l.filii,& in l.liberorum,& in l.iuxta.vbi per Alciat.ff.de verborum significati. vnde conditio illa, si sine liberis decesserit, non solum vnico filio vel filia, sed etiam nepote, vel nepte superstite deficit, vt in l.1.C. de conditionibus insert. & in l.iubemus.§.finali.C.ad Trebellia. & in l.generaliter. §. cum autem.C. de institu.& substitu. sub conditi. fact. & tradditur per omnes, in. l. cum auus.

*[illegible] tione, omnes vtriusque sexus, tam filii quàm cæteri descendentes significantur*

*47 cõditio si sine liberis decesserit vnico filio vel filia nepote vel nepte superstite deficit*

B 2 ff.

ff.de conditionib.& demonstrat. & in l.cum acutissimi.C. de fideicommiss. Et cum vera & communis resolutio sit, ꝙ filiorum appellatione, quando in dispositione ponuntur, comprehendantur nepotes & alij descendentes, hoc facilius & absque vlla dubitatione procedit, quando filij ponuntur in con-

48 *Filij si apponatur in conditione, hoc nomine, nepotes et cæteri descendentes continentur.*

ditione, prout in nostro casu, tunc enim nepotes & cæteri descendenres sub intelliguntur, iuxta late tradita per Socin.numero. 4. versic. secundus casus cum cæteris.ibi in l.gallus.§.instituens.ff.de liberis & posthum.per text. in l.Lutius in.2.ff. de hæredibus instituend.vbi per Angel.& Imol.& notat Corne.consilio.207.volumine.2.num.13.Ruyn.consilio.151. volumi. 2. nu. 2. Lo qual aun esta mas llano en nuestro caso, porque diziendo como dize la dicha clausula, sin hijos ningunos, per illud verbum negatiuum vniuersale, ningunos, descendentes omnes tam masculos quàm fœminas ita signifi-

49 *Dictio, vniuersalis negatiua, ningunos, omnes excludit.*

cat, vt nullum excludat, iuxta text.in l.Iulianus, ff.de legat.3.& in c.si Romanorũ.19.distin. delo qual se sigue. Lo primero, q̃ el dicho Duq̃ por ser, como es hijo segundo, no puede ser admitido ni pretender q̃ sea llamado para esta succesion, por que delo dicho se prueua que el hijo segundo fue y es llamado conla dicha condicion, si el hijo mayor muriese sin hijos ningunos, y aqui consta q̃ el dicho conde don Pedro que fue el hijo mayor, dexo por su hija vnica ala dicha Marquesa, y por esto la condicion del llamamiento del hijo segundo, no solo no se ha cumplido, pero ha faltado. Et sub conditione vocatus, conditione non impleta, non succedit, vt in l.2.& in l, conditionum, & in l.qui hæredi.§.fin. ff.de conditionib.& demonstrationibus,

50 *Conditionaliter subs[titu]tus [no]n [im]pletam c[ondi]tionem non admittitur.*

in l.2.C, de conditio.insert.& in l, si tibi legatum, ff, de legatis.3.& per Gratum in consilio.6.numero.11, volumin. 1, Y lo segundo por estar llamado el hijo segundo con la dicha condicion, si el mayor muriere sin hijos, se prueua el llamamiento de la dicha Marquesa, que conforme a esto, fue y quedo puesta en la dicha condicion para excluyr a su tio. Porque aunque se dixesse, quòd regulariter filij ac nepotes in conditione positi vocati non censentur, iuxta gloss, communem in l. Lutius la. 2.ff.de hæredibus instituendis, nihilominus in casu isto filij ac nepotes dicti Petri Fernandez primogeniti ipsius instituentis, nec non & filia dicti Comitis, quamuis in condi-

51 *Filii in conditione appositi regulariter vocati non di[cuntur].*

tione positi sint, substituti intelliguntur, Nam vbi adest aliqua coniectura, quòd instituens admittere voluit filios ac descendentes positos in conditione tunc vocati & substituti censentur, vt tradunt Doctores omnes præallegati. Et ita tenet Corne. consilio.22.numero.1, & consilio.146.numero.13. volumine.2.& consilio.96.volumine.1.& consilio.20, & consilio.104.volu, 4.& in l.ab eo, C.de fideicommiss.& Socin.in consilio.249, columna.4. nu. 5.volumine.2, & consilio.116, columna.2.volumine.3. & consilio.73.colu, penulti.volumine.4.Deci.consi.270.& in consilio.318.& consilio.516, Alciat.

52 *Filii in conditione appositi vocati censentur, vbi coniectura subest quod instituens illos admitti voluit*

in consilio.485.numer, 8.& Curti.iuni.consilio.4.numero.7.& consilio.27. in fin. Rippa.in l.1.C.de pact.num.7.& Gratus consi. 48. vol.1.Ruyn.consi.

53

198.n.7.vol.2.Gozad.cõsi.64.n.7. Paris.consi.68.n.7, &.8.vol.2.& cõsi, 42 vol.3.&. Socin, iuni.consi.174, volu.2.nu.22, vbi dicit ita omnes communiter tenere, & nume.23.concludit, ꝙ quælibet coniectura etiam leuis saltem

inter

inter descendentes ipsius testantis, hoc inducit. Et idem tenet ipse Socin. iu .consilio.141.eodem volu.2,num.8. Moline.consilio.7.num.21. volu.1. 53 Quælibet cōiectura etiam leuis inducit quod filij in conditione appositi censeantur vocati.
in casu isto ex prefata dicti maioratus institutione quàmplures euidentissimæ atque vrgentissimæ coniecturæ deducuntur, quibus descendentes omnes dicti Petri primogeniti licet in conditione positi, vocati intelliguntur, in primis enim in ipsa institutione cauetur, quòd maioratus in ea institutus sit perpetuus,& perpetuo duret, vt patet in principio. ibi. ✱ Y para que despues de sus dias del dicho Gonçalo Fernandez fincasse asi por mayoradgo para siempre jamas, para que lo ouiesse Pero Fernandez su hijo mayor y para los sus descēdientes.&c. Et vlterius circa finem, ibi. ✱ Porq̃ estas villas y lugares y heredamientos con las casas sobredichas sean siempre mayoradgo, y vn señorio sin partimiento alguno.&c. Nam aduerbia illa, siempre y para siempre jamas, significant in perpetuum, vt probat text. & ibi per glos.& Doctores in l.fin.ff.ad l. Pompe. de parri.& in l.1. ff. solut. matrimo. &.l.semper.ff.de iure immuni,& not. Alberic.in suo dictionario verbo, semper,& Deci.consilio.38.numero.2.& Paul.consilio.9.numero.28. volum.1. 54 Sēper, significat in perputuum.

Et cum instituens mæioratum vel fideicommissum filio relictum perpetuum esse disponit, ac in perpetuum conseruari vult, omnes filij ac descendentes etiam in conditione positi ex hac dispositione vocati censentur, quia ex hoc successio abintestato sublata videtur, vt tradit Socin.in consilio.40.inter consilia Curtij senior.in fine,& idem Curti.consilio.45.numero.5.&.6. Ruynus consilio.150.volumine.2.numero.17. Et ideo si in conditione appositi vocati non intelligantur, iam tunc maioratus perpetuus non esset, & successio ad extraneos ab intestato deueniret, ac similiter ex quo bonorum alienatio & diuisio in prefata institutione perpetuo prohibita est successio etiam perpetua ex ea dispositione inducitur & ab intestato prohibita censetur, atque ideo descendentes etiam vocati dispositiue intelliguntur, iuxta tradita per Bald. Imol. Cuman. & alios in l.peto.§.fratre. ff. de legat. 2. per gloss.in l.si ita quis.§.ea lege.ff.de verborum obliga.vbi per Iass. nume. 9,& probat text.in l. cobdicillis.§.matre.ff.de legatis.2.& ibi per Bal. Paul. et Imol.et per Bald.in l.ea lege.C.de condi.ob causam, quæst.3.sequitur Gozadinus consilio.26.numero.23.& in rubrica.C.de pactis, numero,17.versiculo,40.limita. Et idem tradit latius Socin.in consilio.119. columna.5.volumine.3.Boherius decisione.155.& latè Paris.consilio.53. numero.18.cum sequent.vbi concludit, ꝙ prohibitio alienationis perpetua fauore familiæ facta inducit, ꝙ bona perpetuò remaneant in familia, & ꝙ descendentes omnes ad ea vocati intelligantur, quorum respectu & intuitu prohibitio facta fuit, prout voluit Curtius consilio. 40. numero.12. versiculo, quòd his etiam,& in dicto consilio.65.numero.6.Corne.consi.38.volumine.1. & traditur per Socin. Iunio.consi.118.numero.37.volumine.1.quod latius prosequitur Ferdinandus à Menchaca de successio. libro. 1. parti.3.§.26.numer. 87.vsque ad nume.95. Et hoc idem voluit Alexand.in consilio.9.volumi.1. num.2.& ibi Moline.in eius additio.vbi dicit ꝙ substitutio filij continet nepotem, quando filij seu liberi eiusdem filij substituti ponuntur in conditione,

55 Filij appositi in cōditione substitutionis perpetui maioratus vocati cēsētur, quia successio ex hoc abintestato prohibita videtur.

Successio abintestato prohibita intelligitur, si testator bona perpetuo in familia conseruari iu[illegible], et successionem dispositiuam inter descēdentes inducit.

67 Filij substitutio nepotes continet vbi testator eiusdem filios in conditione apposuit.

ne,& q̄ isto casu est vera & cōis opinio Bart.in l.liberorū.ff.de verb.signific. quòd appellatione filij continetur nepos. Et hoc tradit Corne.consilio.. 7. vol.2.nu.13.col.7.versi.item subnectitur. Et in eisdem terminis hoc idem concludit Detius consi.484.nume. 9.ad fin. Et tandem hoc tenet Ruyn.consil. 158.vol.2.num.3.vbi dicit, q̄ licet nepos ex filio non videatur substitutus & vocatus virtute nominationis conditionalis, id tamen facit vt contineatur sub nomine collectiuo filij, qui vocatus fuit. Et in terminis quòd filij positi in conditiōe ad maioratus successionem, quæ ꝑpetua est, dispositiue vocati cēseantur, tenet Bonog.consilio.62.col pen.Curt.in consi.76.col.3. Corne. consi.59.& consi.146.num.20.vol.2.& Paris.consi.6.nu.16.volum.3.& Iulius Clarus, titu.3.sententiarum.§.testamentum.q.79.versi.quinta, Curtius iun.consi.43.nu.8.Ripa in l.1.n.10.C.de pactis, Gratus consi.89.volu.2.&cōsilio.106.col.pen.volu.2.Ruyn.consil.111.num.14.vol.2. Cum igitur ex his omnes filij ac descendentes Petri primogeniti in conditione appositi in ea substitutione, qua filius maior primogenitus Petri ad maioratus successionem vocatus est, substituti & dispositiue vocati dicuntur. Necessariamente se entiende que como llamados por el nombre collectiuo hijo han de succeder gradatim & secundum ordinem iuris & primogenituræ, para que despues de vno succeda el otro, por ser la dicha substitucion fideicommissaria perpetua para tiempo futuro y successiuo, vt in l.peto.§.fratre,& in.l.cū ita §.in fideicommisso.ff, de lega.2.& in l.fin.C.de verbo. significa.& in l.si cognatis.ff.de reb.dub & in l.hæredes mei.§.cum ita.ff.ad Trebell, vbi per omnes,& in l.Gallus.§.quidam recte.ff, de liberis & posthum. Et per Socin, consi,90,volum,1,col,fin.& consilio,113,col.3.volum,1.& consilio, 43,vol,3, & consilio.61,& 62,volum,4.Et Corne,consilio,233,numer,3,volumine,4, Deci,consi,38.num.4.& consi,215.&.248,& Parisi. consil. 36,volum.2.nu, 11.& consi,40,num,10.volu.eodem. & consilio,11.nume,27,cum sequen,& Craue.consi.131,n.2, &,3, Y por el consiguiente la dicha Marquesa como expressamēte llamada para exclusion del dicho duq̄ su tio se ha de preferir,

*58 Nepos ex filio vocato in conditione appositus licet virtute nominationis conditionalis vocatus non videatur ex hoc tamen sub nomine collectiuo filij vocatus intelligitur.*

*59 Filij in conditione appositi eius qui ad maioratus perpetui successionē inuitatus est dispositiue vocati censētur.*

*6 collectiuo nomine vocati, gradatim & ordine successiuo vdmittūtur.*

¶DVODECIMO,& vltimo, esto mismo se cōprueua y declara por la clausula dela dicha institucion que adelāte se sigue, donde dize, ✱ Y si por ventura se destajare la linea derecha delos dichos fijos y fijas del dicho Gonçalo Fernandez, que lo aya y herede el pariente mas propinquo del dicho Gonçalo Fernandez, e dela su linea derecha delos sus descendiētes, ✱ Por las quales palabras parece que despues de acabada la linea de todos los hijos đl dicho Gonçalo Fernandez, q̄ fue el instituydor, es llamado a la successiō del dicho estado y mayoradgo el pariente suyo mas propinquo, Y desto se sigue y prueua q̄ todos los descēdientes del dicho Gonçalo fernandez por linea recta fueron substituydos successiuamente, y el vno despues del otro en la succession del dicho estado: Nam linea dicitur collectio plurium personarum ab eodem stipite descendentium gradus continens, & numeros distinguens, vt declarat Ioannes Andreas in arbore consanguinitatis, Ancharranus consilio,91,Bald, in consilio. 321, volumine, 1, Afflict,c, 1,de natur, succes,fæud,nume,3,Deci, in l,2,C,de successo. ædict,& in consi,365, & la

*61 Linea dicitur collectio pluriū personarum ab eodē stipite descendentium, gradus continens, & numeros distinguens.*

tè

te Ti .q.de retract.1.par.§.1.glos.9.num.1.& recta linea dicitur, quæ recta est rsum atq; deorsum, ascẽdentes & descendentes, non vero transuersales tinet, vt per Soc.consi.33.num.8.vol.3.& notat Deci.consi.379.num.4 Soci.Iun.cons.20.nu.14.vol.1.& quamuis simpliciter linea exprimatur recta intelligitur, vt per Bald.in dicto consi.321.Soci.in consi.63.volum.1 vnde si vocatus sit proximior ex linea patris, omnes in infinitum descendentes gradatim vocati dicuntur, vt per Bald.in dicto consi.321.vol.1.& notat Ruyn.consi.164.vol.3.nu.5.atq; ideo dictus proximior post finitam omniũ filiorum instituentis rectam lineam substitutus, post descendentium omnium mortem vocatus intelligitur & vbi substitutio fideicommissaria in omnibus bonis post mortem plurium ab ipso testante descendentium, siue vltimi ex illis decedentis fieret tacitum inter eos omnes descendentes fideicommissum inducitur, ut vnus alteri gradatim bona restituat, & interim sic post illos substitutus excludatur iuxta tex.vbi per Bart.& omnes in.l.titia Seio.§.seia libertis.ff.de.leg.2.& in.l.pen.C.de impub.& aliis vbi per Paul.& alios in.l.vel singulis.ff.de vulg.& in.l.hæredes mei.§.cum ita.ff.ad trebel.vbi per Soci.nu.7.& cæteros repetentes, & per A .in.l.pater filiam §.fi.ff.ad.l.falcid.& in consi.21.vol.1.& notat.Soci.in consi.249.col.8.vol.2.vbi dicit, ꝙ ista est cõmunis opinio.& Iass.cõs.33.vol.1.Paris.cõs.37.vol.2 num.38.Rub.consi.28.num.9.ad fi.& Curti.Iun.consi.156.col.2.qui hanc etiam dicit communem, Ex quibus omnibus recte sequitur, ꝙ in casu nostro neptis prędicta ex filio primogenito relicta verbis expresis substituta fuerit, & ꝙ secũdo genito eius patruo præferenda sit, Nam & si dicta marchionisa modo defuncta plures filios habuerit, & omnes ac eorum descententes ex linea instituentis descendere dicantur, vt in.l.1.& in.l.stegmata cum.l.sequen.ff.de grad.dictus tamen comes tanquam primogenitus primum caput efficit in prefata descendentium linea, & dux prædictus secundum caput cõstituit, ut ordine succesiuo ad instar ædicti pretorii de bonorum possessionibus ad maioratus succesionem admitti debeát prout optime declarat Paul.in dicto consi.164.volu.2.num.4.&.5.& præpos.in dicto.c.1.de fæud.marchiæ,num.10.ad fi.& in.c.1.de succes.fæud.nu.49.versic.& pro ist Afflict.in.c.1.de natu.succes.fęeud.num.77.vbi ad hoc est opitmus tex.& tenet Nellus in tract.Bani.q. primi temporis circa finem & Deci.consi.397.nu.3.& cumplures fratres ocreantur alter de alterius linea non dicitur, sed quilibet constituit propriam lineã, quæ respectu alterius fratris trãsuersa dicitur. Vt probat tex.in princip.insti.de gradi.& in.l.2.ff.eod.ibi. Ex transuerso. fratrum sororumue.& declarat Soci.in consil10.33.nu.8.vol.3.& Deci.consi.379.num.4.& Soci.iun.in dicto consi.20.volu.1.n.14.& probat.l.2.titu.13.part.6. Et quouscunque linea, primi capitis hoc est primogeniti, quæ prior est, finiatur ad lineam secundo geniti trãsitus fieri non debet, vt ꝑbat tex.in.c.1.de natur.succes.fæud.ibi, Sed omnibus ex hac linea deficientibus omnes aliæ lineæ vocantur, & ibi notat Præpos.& idem Præpos.in.c.1.de fęud.marchiæ.n.8.& tex.in.c.1.de duobus fratribus & in.c.1.de succesio.fratrum & grad.succes.in fæud.& ibi tradit Afflict.num.7.&.8 &

*62 recta linea sursũ ascedenteo ac deorsum descendentes, non vero transuersales continet.*

*63 linea quamuis simpliciter exprimatur, recta intelligitur.*

*64 Proximior ex linea si vocatus sit descendentes oẽs gradatim vocati dicuntur.*

*65 Substitucio de omnibus bonis post mortem plurium descendentium facta, tacitũ inter oẽs descendentes fideicommissum, inducit.*

*66 filii omnes à patre recta linea descẽdere dicuntur.*

*6[illegible] [illegible] quamuis à patre recta linea proueniant primo genitus tamen primum, ac sequens secũdũ [illegible]*

*68 lineam propriam quilibet ex fratribus constituit, ne[illegible] uus linea dicitur.*

*69 linea prim[illegible] capitis quam primogenitus cõstituit non dum finita ad aliã secũdo geniti trã situs fieri nequit.*

&.24.& in.c.1.in prin.dc success.fæud num.77. & notat Altiat. inter consi. Grati.consi.8.& Ruyn.consi.159.vol.2.nu.6.Idem Ruyn.consi.9.vol.1. n.5. & in præfata etiam primogeniti linea,quę cęterisprefertur,nõ omnes à primogenito descendentes continentur,sed primogenitus tantũ ex quolibet gradu recta linea proueniens, ac is cœteris exclusis ad successionem maioratus substitutus intelligitur,Nam cum maioratus vni ac solum primogenito deferat,& ea maiorię propria vis & natura sit, vt de primogenito inprimogenitũ trãseat,prout tenet Soc.consi,47.vol.3.num 7.vbi dicit, ꝙ constitutio maioratus ideo fit,vt bona conseruentur in personis primogenitorũ & optime delarat Iullust.dñs præses ac epũs à Couar.in dicta quest.pract.38 num.6.versi.etenim & nu.12.uersi.ꝙ si dixerit,ideo in hac maioratus successione recta succedendi linea non ex omnibus,qui ab instituẽte vel à quouis primogenito descendunt,ne què ex omnibus filiis,qui sunt in primo gradu sed ex ipsis primogenitis,qui gradatim procreañt,constituitur,ita vt inter filios instituentis primi gradus solus primogenitus,& inter nepotes secundi gradus nepos etiam primogenitus,& inter pronepotes sequentis gradus,qui primogenitus fuit,& sic ex cæteris descendentibus primogeniti tantnm ad prædictam maioratus successionem lineam rectam efficiãt,& successiue ad mittantur,prout tradit Corn.conf.190.vol.3.nu.3.ad fi. Soc.cõsi.51.n.5. vol. 4.& Afflict.in.c.1.de succes.fæud.n.77.vbi dicit ꝙ cõstitutio,quæ vocat primogenitos descendentes ex linea,hunc habet sensũ,vt ex filiis succedat primogenitus,& ex filio primogenito etiã primogenitus admittatur & sic de cæteris,& expressius tradit & declarat illust.dñs præses ac epũs àCouar.in dicta.q.pract.38.n.6.versi.etenim ibi,igiť si gradatim primogeniũ deferañ primogenitis ꝑ lineã rectã tenet etiã Ferdi.à mencha. de success.crea.1.par.lib. 3.§.27.n.20.vbi de successione maioratus agẽs dicit, ꝙ rectalinea descẽdere dicuntur liberi eorũ,qui sunt primogeniti , nõ verò quisunt secũdogeniti. Et tandẽ hoc ꝓbat,& interminis decidit iã sæpius allega.l.2.tit.15.par.2.ibi Pusieró q̃ el señorio del Reyno heredassen siẽpre aq̃llosq̃ viniessẽ por linea. derecha iũcto versi.sequ.ibi .E aun mãdaró q̃ sie el hijo mayor muriesse antes q̃ heredasse si dexasse hijo o hija q̃ ouiesse đ su muger legitima q̃ aq̃l o aq̃lla heredase . &c.Quibus verbis satis exp̃sse ꝓbatur,ꝙ successio,quæ filio maiori linea recta defertur,de primogenito in primo genitũ exclusis secũdo genitis transit.cũ igitur in dicta institutione oẽs ab eiusdẽ instituentis filiis recta linea descendentes gradatim vocati &inuicem substituti intelligãtur, & inter eos,cum hic de successione maioratus agatur recta primogenitorũ linea,quæ ex ipsis ac solis primogenitis constituitur,in primis attendenda sit vt ad secundogenitos,qui lineæ tranuersæ dicũtur,transitus non fiat,donec aliquis ex primogenitis recta linea prouenięns superest. iuxta omnia præ allegata,euidentissime atq; ineuitabiliter colligitur,ꝙ marchionissa p̃fata quę in recta primogenitorum linea primũ locũ obtinet , in casu hoc tanquã ex recta linea descẽdẽtes substituta & vocatã sit,ac dicto duci eius patruo,qui tan quã secũdogenitus ex transuersa linea diciť p̃ferri debeat ꝓut intermi nis concludit Ruy.in consi.150.nu.6. vol.2. cum ceteris superius adductis.

70 *Maioratus id proprium erit quod à primogenito in primogenitũ trãseat*

71 *linea recta, quod ad maioratus successionem, ex primogenitis tantum constituitur*

72 *Primogenitus si ad successionem inuitetur, gradatim oẽs primogeniti vocati censentur, vt successio à primogenito in primogenitum transeat*

73 *Primogeniti gradatim vocati censentur ad successionem, quæ filio maiori recta linea defertur.*

Secundus

# SECVNDVS ARTICVLVS.

QVANTO al ſegundo articulo principal, aunque por todo lo dicho enel primero tiene la dicha marqueſa tan fundada ſu juſticia enel caſo de que ſe trata para ſer preferida en la ſucceſsion del dicho eſtado y mayoradgo, que no recibe dubda ni contradicion alguna. la parte del duque para colorar la injuſta pretenſion con que ſin cauſa, ni fundamento ſe mouio a intentar eſte pleyto, quiere ayudarſe dela meſma clauſula del dicho priuilegio del ſeñor rey don Henrrique de ſuſo referida, y delas palabras della, en que ſe dize. ✻ Que deſpues delos dias de Pero fernandez hijo mayor del dicho Gonçalo fernandez, aya y herede el di dicho mayoradgo el hijo varon mayor legitimo que el dicho Pero fernandez dexare al tiempo que finare. Delas quales palabras pretende ſacar y fundar principalmente dos coſas en ſu fauor. La primera, que dela dicha ſubſtitucion fecha al dicho Pero fernandez por la qual fue llamado para deſpues de ſus dias el hijo mayor que dexare al tiempo de ſu falleſcimiẽto, ſe ha de tomar la regla con que el inſtituidor llamo a los otros hijos y hijas y a los de mas ſubſtituydos en la dicha ſucceſsion, para que en cada vno de los poſſeedores deſte dicho maioradgo ſe aya por repetida, y deſpues ḋ ſus dias ſe tenga por ſubſtituido y llamado el hijo varon mayor que dexare al tiẽpo que finare.

¶ Y LA ſegunda que repitiendo ſe eſta dicha regla en cada vno de los poſſeedores del dicho maioradgo conforme alas palabras del dicho llamamiento, y por virtud dellas el hijo ſegundo varon que quedare al tiempo dela muerte del tal poſſeedor ha de ſer preferido al nieto o nieta que el hijo mayor predefuncto ouieſſe dexado al tiempo que fallecio, y deſto quiere inferir que como hijo ḋla marqueſa ya difuncta, q̃ quedo viuo al tiempo deſu muerte ſe ha de preferir ala dicha marqueſa ſu ſobrina, Quæ tamen omnia tam iuris diſpoſitioni, quá ipſius dicti maioratus conditoris voluntati pœnitus contraria eſſe nulloq́ iure defendi aut ſubſtineri poſſe luce clarius ex ſequentibus comprobatur.

¶ EN LO primero el duque pretende que la regla q̃ el inſtituydor quiſo que ſe guardaſſe en las ſubſtitutiones por el fechas en la dicha clauſula para la ſucceſsion deſte dicho mayoradgo ſolamente ſe ha de tomar del ſegũdo llamamiento, en que para deſpues delos dias de Pero fernandez ſu hijo mayor, llamo a el hijo mayor que dexare al tiempo que finare, y no del primero en que fue llamado ſimplemente el dicho Pero fernandez fijo mayor del meſmo inſtituydor, quia forma ſuccedẽdi data primo inſtituto, inſequẽti ſubſtituto repetita cenſetur, vt in.l.licet imperator.ff.de leg.1.& Iaſſ.in.l.3.in princip.ff.de fund.inſtructo & inſtru.lega.& in.l.lucius.§.pater puerum & in.l.fina.ff.ad Trebel.vbi per Bart.& alios. Y conſideradas las palabras de la dicha clauſula en que el duque ſe funda por ellas expreſſamente ſe prueua lo contrario, y que la regla de que en ella ſe haze mencion, el inſtituydor quiſo que ſe tomaſſe del primero y ſegundo llamamiento, porque para deſpues

74 *regulam ab inſtituente repetitã ex ſecunda filii ſuperſtitis ſubſtitutione [illegible] eſſe actor contendit.*

75 *Succedẽdi formæ precedentis inſtitutionis in ſubſtitutione ſequenti repetita cenſetur.*

76 *regulã de qua in dicta inſtitutione*

pues delos dias de Gonçalo fernanez, que fue el instituydor llamo primero simplemente a Pero fernandez su hijo mayor, y no al hijo mayor que Gonçalo fernandez dexasse al tiempo de su muerte, y despues del en el segundo llamamiento esta sustituydo el nieto o nieta, hijo o hija mayor que Pero fernandez dexare al tiempo que finare, y auiendo precedido estos dos llamamientos, luego para en caso que el dicho Pero fernandez muriesse sin hijos ningunos, llama a Alonso hernandez hijo segundo del instituydor, y dize q̃ lo aya y herede con la dicha regla y condicion, y en falta del y de sus hijos, va llamando a cada vno d̃los demas hijos y hijas del mesmo instituydor cõ la dicha regla y condicion, y no dize con la regla puesta en la substitucion fecha a Pero fernandez ni se refiere a ella, sino simplemente con la dicha regla. Delo qual necessariamente se sigue que la dicha regla de succeder repetida enla dicha clausula se ha de tomar de los dichos dos llamamientos que precedieron, para que despues de cada posseedor se entienda que es llamado su hijo mayor, y a falta d̃l el nieto hijo mayor suyo, o hija que dexasse al tiẽpo de su muerte, Y q̃ assi lo quiso el instituydor, por que la regla no se haze de vn solo caso, sino de muchos, en que concurre y se junta la misma causa. Et vt Iacobinus ait est quædam causæ coniunctio, atq; per regulam breuis rerum enarratio traditur, vt probat tex. in. l. 1. ff. de regulu. iur. vbi glo. dicit q; regula est plurium rerum compendiosa narratione facta traditio, & dicitur vt tradit Cagnol. ibi. n. 189. multorum similium collectio, vt declarat, ibi. Maine. ac etiam ordinem significat vt tradit Cagnol. ibi nu. 18. & vocatur verbum ab reuiatum vt tenuit Bald. in. c. cum venisset de iudici. de quo etiã p Din. & alios in rubri. de regul iur. in. 6. Y conforme a esto el instituydor auiendo fecho los dichos dos llamamientos en que llamo primero entre sus hijos a Pero fernandez su hijo mayor, y despues del entre sus nietos a el hijo mayor que pero fernandez dexasse o a su hija la mayor, en lo qual declaro y puso la orden que queria que se guardasse enla succesiõ, y que despues del hijo mayor succediesse el nieto su hijo mayor antes que el hijo segundo. por que de estos llamamienros resultaua y quedaua fecha regla para la succesion de que se guardase la orden dela primogenitura, y q̃ entre los hijos y nietos ouiesse lugar la represẽtacion por concurrir en ambos casos la mesma causa, de que entre los hijos y nietos succediesse siempre el primogenito, y llamo luego alos demas con la dicha regla, que es tanto como si dixera guardando la dicha orden dela primogenitura y representacion que el instituydor puso y guardo en los llamamientos precedientes.

¶ITEM & secundo, esto mesmo se comprueua por que el instituydor llamo al dicho Alonso fernandez con la dicha regla, y la palabra dicha, es repetitiua de todo lo que ha precedido, vt per Bar. in. l. 1. §. hoc ędicto. ff. de postula. num. 2. & in. l. qui liberis. §. hæc verba. ff. de vulg. & Paris. consi. 21. vol. 3, nu. 37. & consi. 31. vol. 1. nu. 16, & cõsi. 86. nu. 36. vol. 2. cum aliis, & repetitio fieri debet cum omnibus partibus & qualitatibus præcedentis dispositionis vt per Bart. in, l. 1. ff, de receptato & in. l. si quis seruus, §. fi. ff. de leg. 2. & not. Deti, con. 182. nu, 3, & consi. 643, nu. 3. & Soc. iun. consi. 158. vol, 1. nu. 5. y auiẽ

dose

*tã ex prima quam secũda sub, titutio ne capiẽdã exe.a quæ neptẽ patruo preferendã multi pliciter ostẽditur*

77 *regula ex coniunctione causæ quæ in plurimis casibus subsistit constituitur.*

78 *Et breuis rerũ cõ pendiosa enaratio dicit ur.*

79 *Et mu... ... il- lium collectio appellatur*

80 *Et odinẽ signifi- cat*

81 *Et verbum ... uiatum vocatur.*

82 *Dictio illa dicha repetit omnia precedentia.*

83 *repetitio fieri debet cum omnibus qualitatibus præcedentis dispositionis.*

do se ĉ repetir toda la disposicion precediente por aquellas palabras con la dic'a regla ambos llamamientos, assi el primero como el segundo se han de tner por repetidos, quod in terminis videtur decidere Alex. in consi. 9. vol. .nu. 9. vbi dicit, quòd si in præcedēti dispositione vocatus sit filius maior, & post eum nepos eius filius & substitutio sequens referatur ad precedentem, licet de filijs tantum loquatur nepotes etiam comprehēdit, quia omnia præcedentia repetita censentur, vt in. l. asse toto. ff. de hæred. instit. in. l. institutio talis. ff. de cond. insti, & per Deti. consi. 182. nu. 3. vbi tradit ꝙ si in prima dispositione fieret mētio de filiis & nepotibus & sequēs disponat aliquid de filiis, vt supra, in hac vltima repetita censetur precedens dispositio tam de filiis quàm nepotibus & tenet idem Deti. in consi. 227. num. 3. & Gozadi. in consi. 57. nu. 16. & Paris. consi. 1. nu. 129. & consi. 18. nu. 8. & consi. 71. num. 7. vol. 1. Y assi en este caso en las substituciones fechas con la dicha regla se há de tener por repetidos los dichos dos llamamientos que precedieron paraq̄ despues de cada posseedor succeda su hijo mayor y despues a falta del, el hijo o hjia que dexare al tiempo que finare. 84 *Substitutio fili quead precedentē qua filius & nepos vocatus erat refertur, nepotē etiā includit.*

¶ITEM & tercio, lo dicho se confirma, porque auiendo llamado el instituydor al dicho Pero fernandez su hijo mayor, y despues del al hijo o hija mayor que dexare al tiempo que finare, llama al dicho Alonso fernandez y alos demas con la dicha regla y con la dicha condicion. Y la cōdicion que precedio a este llamamiento de Alonso fernandez, fue que llamo a Pero hernandez despues delos dias de Gonçalo hernandez su padre lo qual induze condicion, vt in. l. post mortem, C. de fideicommiss. & in. l. si hæres. ff. quando dies lega. ced. y tambien llamo para despues delos dias de Pero hernādez a el hijo mayor que dexare, lo qual en este llamamiento induze la mesma cō dicion, y auiendo puesto estas dos condiciones en los dichos dos llamamientos, dize luego, que succeda el dicho Alonso hernandez con la dicha regla y condicion y en quanto lo llamo con la dicha condicion necessariamente se ha de entender con la condicion puesta en los dichos dos llamamientos precedientes, y se ha de referir a ellos, porque no bastaria que muriesse Pero fernandez quedando viuo Gonçalo fernandez su padre, ni menos que el pad muriesse quedando viuo Pero fernandez, para que Alonso hernandez succediesse, y assi como por esto la palabra con la dicha cond..ion se ha de referir alos dichos dos llamamientos que precedieron, dela mesma manera la pabra. regla, que con ella se repite y gual y copulatiuamēte y se refiere alo precediente por la mesma palabra dicha se ha de preferir a ambos llamamientos, quia determinatio. quæ respicit plura determinabilia, debet illa pariformiter determinare vt in dicta. l. iam hoc iur. ff. de vulg. cum aliis. 85 *Substitutio post mortem facta. cō con[di]cionalis dicitur.* 86 *Verba illa, con la dicha condicion. ad vtramque substitution[em] ...*

¶QVARTO & vltimo, euidentissimamente consta y se prueua, que la dicha regla, que el instituydor repitio en las dichas substituciones, y que quiso que se guardasse en esta succession se ha de tomar y sacar delos dichos dos llamamientos que precedieron de su hijo mayor Pero fernandez, y de su nieto o nieta mayor que el dicho Pero fernandez dexasse al tiempo de su muerte, y no de solo el segundo llamamiento, por que todos los que dis-

putaron

putaron la question en que se trata, si el nieto hijo del hijo mayor predefuncto se ha de preferir a el hijo segundo su tio o el tio al sobrino tuuieron por comun resolucion, que para determinacion dela dubda que en esto ouiere ante todas cosas se ha de tomar y sacar la regla dela ordẽ delos llamamiẽtos que el instituydor haze para que a el le succedan sus hijos y nietos, por que si llamo primero a su hijo mayor y despues del a su nieto mayor antes que a
87 su hijo segundo, desto se ha de tomar la regla, y orden de succeder en todos losdemas llamados para q̃ siẽpre se prefiera el nieto al hijo segundo su tio. Et ita singulariter traddit Paul. in consi. 164. vol. 2. nu. 2. quem adducit & sic intelligit Soci. in. l. si cognatis. ff. de reb. dub. nu. 5. & tenet idẽ Soci. in consi. 252. nu. 16. cũ seq. vol. 2. & Abb. consi. 85. vol. 1. & Alex. consi. 9. vol. 1. & consi. 4. vol. 4. nu. 14. & Isern. in. c. 1. de succes. fæud. nu. 14. & ibi Afflict. nu. 90. & secundum aliam imprisionem nu. 56, qui dicit ꝙ ita est communis opinio & Bologn. consi. 62. col. 7. Corn. consi. 37. nu. 5. vol. 1. Cepol. consi. ciuili. 54. nu. 3. Bertran. consi. 214. col. 4. vol. 4. Deci. consi. 397. nu. 6. & 7. & consi. 369 nu. 1. Barb. consi. 10. vol. 2. nu. 11. & in addi. ad Bald. in. l. cum antiquioribus C. de iure de liber. nuper. n. 11. Ripa in. l. hæredes mei. §. cum ita. ff. ad Trebel. nu. 59. versi. sed iterum Beroius consi. 84. nu. 77. vol. 2. & consi. 71. n. 57. vol. 1. Altiat. respon. 99. nu. 15. & Paris. consi. 42. col. fin. vol. 3. & Ruyn. consi. 79. vo. 3. col. pen. Cur. iun. consi. 111. nu. 5. cũ seq. & Soc. Iuni. in consi. 3, vol. 4. n. 10. idq́ꝫ confirmatur quia voluntas disponentis non minus factis quàm verbis ostenditur ac declaratur vt in. l. reprehendenda. C. de insti. & substi. sub
88 condi. factis & in. l. Paulus. ff. rem ratam haber. & in. c. dilecti. in. 2. de appel. vbi Deci. & Soci. iuni. consi. 98. nu. 13. vol. 1. & consi. 42. nu. 14. vol. 2. Y auiẽdo se de tomar para esta succession la regla dela orden delas substitutiones que el instituydor ordeno para que a el le succediessen sus hijos y nietos necessariamente se sigue que la regla quel instituydor repitio y a que se refirio en los otros llamados se ha de sacar delos dos llamamientos q̃ precedierõ de su hijo mayor y del nieto que del quedasse y dela orden dellos, y no dela substitucion sola del nieto, para que en la succession de cada vno de los posseedores se guarde la misma regla y orden que despues del succeda su hijo mayor y su nieto hijo mayor suyo que del quedare, y conforme a todo lo dhõ para despues dela dicha marquesa difuncta estaua llamado el conde don Pe su hijo mayor, y despues del, y por ser fallescido quedo y esta expressamẽte llamada la dicha marquesa que fue la hija mayor y vnica que el dicho conde don Pedro su padre dexo al tiempo que fallescio.

*87 regula qua nepos patruo preferretur vel vel econtra ex ordine quo à primo instituente successio defertur capienda est.*

*88 Voluntas disponẽtis non minus factis quàm verbis ostenditur.*

¶ Y con esto se satsfaze alo q̃ el duq̃ dize q̃ la regla y ordẽ đ succeder en puesta el primer instituydo, se repite y ha de guardar en los otros substitutos, por que de todo lo dicho se prueua que la regla que el instituydor refirio y repitio y quiso que se guardasse enesta succession es la que se saca de la orden delos llamamientos que el mismo hizo de su hijo mayor y despues del de su nieto que del hijo mayor le quedasse, El qual quiso que succediesse antes que su hijo segundo, y desto se haze y ha de tomar la dhã regla, de que el nieto hijo del hijo mayor predefuncto se prefiera al hijo segundo

guno su tio,y esta mesma regla que se saca dela orden delos dichos dos llamamientos se ha de tener por puesta enla substitucion fecha a el dicho Pero fernandez que fue el primer llamado en caso que succediera y se ha de auer por repetida en cada vno delos otros posseedores,para q̃despues de cada vno dellos se tenga por llamado su hiio mayor y despues del,ó siendo predefuncto,el nieto hijo suyo que del quedasse. Y aunq̃ por parte del Duq̃ se dixesse q̃ por estar llamado despues de Pero fernandez el hiio mayor q̃ dexare al tiépo que finare,se auia de tener esto por repetido en cada vno delos posseedores,para que despues del succeda el hijo mayor q̃ dexare al tiépo q̃ finare,de mas de q̃ estas palabras, *q̃ dexare al tiẽpo q̃ finare*, no alterá la substitució del hijo mayor mas q̃ sino estuuierá puestas,como adeláte se dira,quádo pudierá induzir otra cosa,q̃ eneste caso es impossible,no se puede aqui sacar d̃llas regla cótraria ala q̃ esta dicha,porque el hijo mayor,q̃ Pero fernádez dexase,fue llamado aqui como hijo de Pero hernádez para en caso q̃ Pero hernandez succediesse eneste mayorazgo muriendo primero el instituidor,y tá bien y mas principalméte fue llamado como nieto de Gonçalo hernandez para q̃ siendo primero fallescido el dicho Pero hernandez el nieto succediesse a su auuelo,y excluyesse a Alonso hernandez y alos demas sus tios, q̃ es lo q̃ el instituydor quiso ordenar y proueer por estos llamamiétos. Y desto se induze y saca la dhá regla q̃ el nieto ha de ser preferido al tio, prout expresse concludũt oẽs supra proxime citati,& probat.l.2.tit.15.part.2. y por ello es impossible q̃ el mesmo llamamiéto del hijo mayor q̃ Pero fernandex dexare al tiẽpo q̃ finare,en caso q̃ el dicho Pero fernandez heredara, se pudiesse induzir ni sacar regla contraria que el tio se prefiera al nieto, prout optime declarat Paul.in d.consi.164.vol.2.col.2.versi.nunc ergo, cum aliis supra in,6 primi articuli fundamento citatis.

89 *Etiam si vltimus quisque maioratus possessor primi instituti locum teneat,iuxta regulam predictam filius eius maior simpliciter ac deinde nepos superstes illi substitutus intelligitur.*

90 *Eiusdem instituti onis verbis regulæ contrariæ dedu ci minime possent*

¶EN lo segúdo q̃ por parte del duq̃ se dize q̃ auiendo se de tener por repetida en cada vno delos posseedores deste dhõ mayoradgo la substitució fecha al dhõ Pero hernandez del hijo mayor q̃ dexare al tiépo q̃ finare, para q̃ despues de cada vno dellos se entiéda ser llamado el hiio mayor q̃ dexare al tiépo de su muerte,quádo sine p̃iuditio veritatis,fuera esto asi,y estas palabras se repitierá no solo enel nieto como el instituydor las puso,sino enel hijo d̃ cada posseedor,como el duq̃ lo quiere entéder,y dellas se ouiesse de tomar la dhá regla.notoriamente cósta q̃ por ellas no se excluye la rep̃sentrcion, ni se induze q̃el tio hijo segúdo d̃l posseedor se aya de p̃ferir a el nieto hijo o hija del hijo mayor p̃defuncto,ni por ellas se alteran los derechos q̃ disponé q̃ el nieto se a de p̃ferir al tio. Lo qual se muestra euidétissimaméte,porq̃ el duq̃ pretende que por estas palabras el instituidor dispuso y quiso que en el que huuiesse de succeder despues dela muerte del posseedor ayan de concurrir principalmente quatro calidadades, La vna que sea hijo , y La segunda,que sea mayor , y La tercera, que sea varon , y La quarta , y vltima que sea superstite y q̃ de biuo al tiépo dela muerte del posseedor,y q̃ todas estas calidades concurren y se hallan enel Duque , y que faltan en la dicha Marquesa , y que por esto ha de ser preferido en esta succession , y considerada

91 *Ex ea substitutio ne qua filius maior post mortem à [illegible] ratus posses sore relictus innuitatur, nec representa tionem excludi, nec patruum nepo ti preferendũ, sed a nep[illegible] potius excludendum apertissime deducitur.*

92 *Ad maoratus de quo agitur succes sionem eum qui filius ac mayor, ac masculus, & superstes fuerit, admittendum ac pre ferẽdũ esse actor contendit.*

la diſpoſicion dela inſtitucion del dicho mayoradgo, y la clauſula qu eſta referida de el priuilegio del dicho ſeñor rey dõ Henrrique, en q̃ el Duque ſe funda por las palabras della, aunq̃ no ouiera otra eſcriptura ni diſpoſicion t cante al dicho mayoradgo conſta y ſe prueua q̃ todas las calidades q̃ porella ſe requieren para eſta ſucceſsion eſtan verificadas, y concurren en la dicha Marqueſa y no ſe pueden verificar enel duq̃ y por ello la dicha Marqueſa ſe ha de preferir como expreſſamẽte llamada, lo qual ſe fũda por lo ſiguiente,

93. *FILII nomine, actor neptem in primis non contineri defendit.*

¶QVANTO ALA PRIMERA CALIDAD, el Duque dize que ſe requiere enel que es llamado a eſta ſucceſsion deſpues del vltimo poſſeedor q̃ ſea hijo, y q̃ por eſto la dicha Marqueſa no puede ſer admittida porq̃ es nieta dela dicha Maq̃ſa ſu abuela que fue la vltima poſſeedora, y q̃

94 *filius aliter atque aliter nepos appellatur.*

enel llamamiento del hijo no ſe comprehende el nieto: nam aliter filius, & aliter nepos appellatur, vt in l. quòd ſi nepotes, ff. de teſtam. tutel. & in. §. ſi quis filiabus inſtitu. qui teſtamen. tuto. dar. poſſ. in l. tutella, §. ſi duo. ff. de legiti. tuto. in l. ſi libertus præterito. §. 1. de boni. liber. in l. cõmuni liberto. ff.

95 *Filiorum inſtitutio nepotes non includit.*

eodem titu. atque ideo vbi filius inſtituitur, nepos inſtitutus non intelligitur, vt in l. Gallus. §. inſtituens, & per totam legem. ff. de liber. & poſthum. quia nõ minus eſt filium inſtituere, vel exhæredare quam ſi nomine proprio vocarentur, vt in l. titius, ff. eod. titu. de liber. & poſthum. & per Alex. conſi,

96 *Filii exhæredatio vel institutio nominatim facta dicitur.*

125. col. 2. vol. 1. & ſimiliter ſi filius per fideicommiſſum ſubſtituitur, nepos filij præmortui filius non admittitur, vt in l. cum pater. §. hæreditatẽ. in princip. ff. de leg. 2. Et vbi aliqui tanquam de certo gradu veluti filii ſubſtituerentur, nepotes in ſequenti gradu conſtituti vocati non cenſentur, vt in. l.

97 *Filiorum ſubſtitutio præmortuorum filios non admitti*

hæredes mei. §. peto. ff. ad Trebellia. & notat Curtius iunior in l, 2, num. 14 C. de ſucceſ. ædicto. Pariſ. conſi. 37. nu. 53. & 57. vol. 2. Moline. ad Alex, cõſi. 24. vol. 2. & conſi. 26. nu. 13 uol. 3. & Deti. cõſi. 1. col. fi. & Alciat. in l. liberorũ ff. de verbo. ſigni. col. 5. verſi. quartus caſus cum aliis, qui in id adduci poſſet.

98 *Subſtitutio filiorum primi gradus ſequẽtis gradus nepotes non continet*

... tamen non obſtantibus veriſsimũ eſſe, ꝙ in caſu iſto ex prefata maioratus inſtitutione, qua filius vel filia ad prædicti maioratus ſucceſsionẽ inuitatur neptis etiam ſubſtituta intelligatur, multipliciter oſtenditur.

¶ET PRIMO quia hoc regulare eſt, ꝙ filiorum appellatione nepotes etiam continentur, iuxta ea omnia quæ ſupra late in ſeptimo primi articuli fundamento adducta ſunt, idque non tam ex interpretatione, prout

99 *Filiorum appellatione etiam nepotes vere ac proprie ſignificãtur.*

quàmplures tenuerunt, qnàm ex vera propriaque nominis ſignificatione procedit, prout declarat gloſ. in dicto §. fina. inſtitut. qui teſta. tutor. dar. poſs. & probat text. in dicta. l. liberorum. ff. de verbor. ſignifica. ibi. nepotes quoque ex filiis contineri, & ibi, filii enim appellatione ſæpe & nepotes accipi, quod ibi notat Barthol. & probat text. in l. filii. & in l, iuſta, ff. eodem titulo, & gloſ in authenti. de non eligend. ſecund. nuben. §. cum igitur, verbo filiorum. & traddit Ægidius a Bellamera deciſi. 723. num. 18. & Bald. in l. maximum vitium, C. de liber. præte. col, 2. Ancha. in c. 1. de cõſtitu, Cæpol. conſi.

con.ciuili.7.n.10.& Soc.iun.conſ.6.vol.1.n,22.Quod omni prorſus dubitatione caret,vbi filij vulgari nomine,prout in caſu iſto nūcupantur,quia tūc nō ſecus nomine filij.quàm liberorū appellatione nepotes ſignificātur.cum vulgari loqutione nomen nullū non reperiatur,quo liberi à filijs diſtinguātur prout in ſpecie aduertit Corne.conſi.124.nu.22.vol.2,atq; ideo ſicut nomē liberorū nepotes ac cæteros vtriuſq; ſexus deſcendētes ex proprietate ſermonis continet,vt in d.l.liberorū.vbi Alciat.col.1.& in l.cognoſcere.§.liberorū ff.de verb.ſignifi.ita & hoc vulgari nomine,hijos,nepotes proprie ſignificantur,quinimo attento cōi vſu loquendi,tria iſta ſcilicet,filii,liberi,& nati,ſynonoma ſūt,&omnes,quos genuimus his nominibus ſignificamus,vt tradit Cona.in lib.10.cōmētariorū iuris ciuilis .c,1.fol,615.atq; ideo filiorū ſubſtitutio in prædicta maioratus inſtitutione facta nepotes etiam includit.

*100 Filiorum appellatione qui in vulgari ſermone vocantur nō minus quā nomine liberorum nepotes continentur, quia nomen, quo liberi à filiis diſtinguantur, in vulgari non reperitur.*

*101 Filiorum ac liberorum & natorū nomina cōi vſu loquendi obſeruato ſynonoma ſunt.*

¶ Secūdo præterea,regula prædicta in materia,quę fauorabilis ſit indiſtinctæ procedit,prout etiā in ſeptimo prioris articuli fundamento cōprobatur idq; procedit etiam ſi cōis loquendi vſus contrarius eſſet,vt tradit Signoro. conſi.157.in fi.& Soci.iuni.conſi.146.vol.2.nu.14.& cum maioratus inſtitutio atq; ſucceſsio de qua agitur,fauorabilis ſit, quia publicam vtilitatē concernit,vt not.Oldral.conſi.44.Bart.in.l.2.C,quæ ſit longa conſuetudo, nu. 28,& Aretinus conſi,162.nu,10.& plures alij,quos retulit Tiraquel. de iure primogeni.q.4.nu . 13,& Pala.ruui,in repeti,rubri.de donatio.inter virum §,26.Pariſ.conſi.19.vol.2.nu.4.ac dictus Illuſtriſ.præſes a Couarau.reſolu.5 libr.3 ,nu.5.verſi.ea quidem,& probat.l,7.titu,7.lib.5.nouio.ordina.&.l.2,titu.15.parti.2.conſequens eſt,q; vbi filius vel filia ad ſucceſsionem dicti maioratus inuitatur, neptis etiā ex ꝓpria ſignificatiōe cōtineatur iuxta p̄dicta.

*102 Filiorum appellatione in materia fauorabili nepotes continētur quamuis loquendi vſus aliud obſeruaret.*

*103 Maioratus inſtitutio fauorabilis eſt*

¶ Item & tertiò,por que por la dicha clauſula conſta q̄ para eſta ſucceſsion fueron llamados el hijo o hija de Pero Fernandez que no eran naſcidos , ni conoſcidos , y para tiempo futuro en que no ſe ſabia , ſi quando murieſſe el poſſeedor dexaria hijos o nietos , y eneſte caſo concluyen todos , que la ſubſtitucion del hijo incluye y comprehende al nieto , iuxta Bart.in dicta .l. liberorum,numero,5.imol.Soccin.& Alexand.& Iaſſ.nume.23.in l. Gallus §,inſtituens.ff.de liber,& poſthum . cum cæteris ſupracitatis in octauo primi articuli fundamento,quod etiam tenet Soccin.in conſi.67,nume.4 . volumine.3.& declarat Moline.ad Alexand.ſuper conſilio.9,volumi.1.in verbo,præmortuo.

*104 Filiorum ſubſtitutio in futurū euentum facta nepotes includit.*

¶ QVARTO præterea,tambien ſe prueua por el dicho priuilegio dela inſtitucion del dicho mayoradgo, que el inſtituydor quiſo y mando que fueſſe perpetuo , como ya eſta dicho en el vndecimo fundamento del primer articulo,y quando por alguna diſpoſicion es llamado el hijo para la ſucceſsion q̄ ha de ſer perpetua , todos concluyen q̄ por eſte nombre collectiuo hijo,ſon llamados todos los hijos y nietos y deſcēdiētes ſucceſsiuamēte, y q̄ enel nōbre de hijo ſe incluyē y cōprehēdē todos,iuxta ea q̄ not. Ancha.cōſ. 27.& tenet Paul.& Cu.in l.cū.ita.§.fi,ff,de leg.2.& in l.peto §.fratre.ff.eo. ti. & Bal.in l.humanitatis.C.de impub.& alii col.3.& in l.in quibus.C.de ſec. nup.& idem Bal.Paul.& Imol.& Alex.& alii in l,in ſubſtitutione.ff. de vul

*105 Et idē in perpetui maioratus ſucceſſione locum habet*

ga.& in l.si quis hæredem.C.de institu.& substi.sub condit.factis, & [illegible]em Alex.consi.26.nu.5.&.15.vol.3.Socin.consi.51.vol.4.& Detius consi.21 [illegible] Ruyn.cons.117.n.19.vol.2.& Paris.cós.66.vol,3,n,51,et in terminis successionis maioratus ꝑpetui,quòd filiorũ substitutio nepotes etiá cóprehendat,tenet Paris.cons.72.vol.4.n.104.& Tiraq.de iure primoge.q.41.& Gregor. in d.l.2.ti.15.part.2. in verbo,el mas propinquo el.2.vers.vnde si aliquis faceret maioriá & in verbo,maioria,col.13.versi.ité pone quod quis,& dictus

106 *Ne dispositio inefficax sit filiorum substitutio nepotes includit.*

Illu.præs.in alleg.resol.5.lib.3.n.4.si enim substitutio, qua filius ad maioratus successioné inuitatur,nepotes nõ comprehenderet maioratus institutio deficeret,& ac ꝑpetua nõ esset,& ne alias dispositio inefficax sit,nepos ac alij descédétes sub nomine filij vocati césétur.ꝑut voluit Iacob,de arenis,& Cinus quos retulit Bal.in l.gallus,§.institués.ff.de liber.& posth.& Corn,consi, 207.vol.2.nu.13,versi, & præsertim.& Soc.consi.73.nu.19.vol.4

¶ Vlterius & quinto,tábien es indubitado y cierto q̃ enla successió del mayoradgo se admite y a lugar la repsentació, non solũ de iure regio quo id expresse decisũ est,s[illegible] etiá de iure cói,quod etiam in fideicóísis representatio

107 *repræse[illegible]tio in maioratus succe[illegible] tam iure cõmuni, quàm regio indubitanter admittitur.*

né inter descentes vltimi morientis saltẽ admittit,prout supra tá in decimo quàm etiá in primis quatuor prioris articuli fundamétis latissime cóprobatur. Et vbi repsentatio admittitur.nemo vnquá dubitauit,ꝙ ex substitutióe qua filius inuitatur,nepos etiá per repsentationé admittatur,vt tenet Bart. in aut.post fratres.C,de legi.hæred.Declarat etiá Deti.consi.79,col.1.ad fin,

108 *Filii substitutione potem inclu[illegible] in easu [illegible] [illegible]ue representationem admittit.*

& consi.484.Paris.consi.37.vol.2.n.53.& Soci.iun.consi.16.vol.1.n.30.in materia enim in qua representatio admittitur, disponés,qui filios inuitauit secundũ ius disponere cẽsetur vt loco filii nepos admittatur,vt tenuit Aretin. consi,145.ad fin.& Curtius iunior consi.57.nu.5.

¶ Sexto deinde,lo dicho se confirma,porque enla dicha clausula delos llamamientos fechos para esta succesion, solamente se haze mencion de los hijos asi del dicho Pero fernandez , como de los otros hijos y hijas del instituydor,y en todo el dicho priuilegio no ay ni se contiene otro llamamiento al[g]uno de los nietos y descendientes de ellos, y por esto necessariamente se ha de entender, que por este nombre collectiuo, hijo, fueron llamados los

119 *Filii appellatione continetur nepos vbi de filiis & nõ de gradu [illegible]entio fieret, & filiorũ gradus a ceteris non distinguitur.*

nietos de los hijos [d]el instituidor, y todos los otros sus descendientes,y que el instituydor por nombrar los hijos sin hazer mencion ni distincion de otros grados de nietos y descentientes fue visto incluyr los a todos enel llamiento de hijos,quia vbi fit métio de filiis,& nõ de gradu, nec filiorum gradus a ceteris distinguitur, tunc filii appellatione nepos continetur, vt tradit Bald.in l.iubemus. §. fina. ff, ad Trebellia.numero.2.& in l, maximum vitium.C.de liber.præterit.numero.7.& declarat Alexand,consilio.30, volu. 2.numero.1.&.3.& Detius in contrarium adductus in consilio.1, colun, fina. versicul. postremo,cum aliis inferius adducendis.

Septimo nõ minus vrget q̃ si élos llamamiétos đlos hijos cótenidos éla dhá clausula solaméte se cóprehédiessen los hiios y no los nietos dello se figuiria vn inconueniéte y absurdo ; q̃ el nieto y la nieta hiios del hiio mayor q̃ segũ reglas comunes del derecho se hauian de preferir al hijo segũdo su tio , iuxta

omnia

omnia in priori articulo superius adducta, q̃ dassen exclusos dela succesió, q̃ segú derecho les ptenecia, y q̃ el tio q̃ para esta succesió es mas remoto seles pefiriesse, lo qual seria muy duro y absurdo, vt optime concludit Rom. cós. 438. q. fi. n. 15. &. Curt. consi. 45. n. 18. Cin. & Bal. col. 2. & Imol. in l. gallus. §. instituens. ff. de liber, & posth. Aret. cons. 162. col. fi. Corn. cons. 162. vol. 2. nu 7. versi. ex quibus. & Alex. consi. 1. vol. 1. nu. 12. & ibi Moline, in eius addit. & iddem Alex, consi. 5. vol. 3. nu. 6. & Socci. in consi. 108. nu. 15. vol. 2. Paris. cons. 56. nu. 5. vol, 2. Et ne hoc absurdum sequatur fatendum erit, quòd filiorum substitutio nepotes etiam includit, prout ex his concludit Cinus & Bal. col. 2. versi. secundo quia, & ibi etiam Imol. in l. Gallus. §, instituens. ff, de liber. & posthum. per rext. cum glos. in l. vxorem. §. concubinę. ff. de legat. 3. & in l. liberorum. §. fin. ff. de verb. signifi. & notat Curtius consi. 45. nu. 18. & Corneus consi. 182. vol. 2. num, 7. versi. ex quibus, col. 3. Aretin. consi. 162. ad fin. Alexand. consi. 1. vol. 1. n. 12. & ibi Moline. in eius addi. & idem Alex. cons. 5. vol. 3. nu, 6. & consi. 37, vol. 6. nu. 17. versi. sexto, & Soci. consi. 108. vol. 2. n. 15 & Cassan. consi. 14. nu, 16, & Socin, iun. consi, 146. vol. 2. nu. 12.

110 *Absurdum ac durũ reputatur quòd remotior proximiorẽ a quo iure excludẽdus esset, excludat.*

111 *Nepos vt absurdum nõ sequatur ß contra iuris regulas excluderetur filii appellatione continetur.*

¶ Octauo tandem & vltimo, porlas palabras dela dicha clausula euidẽtissimamente seprueua, que el llamamiento del hijo o hija incluye tambien los nietos y los otros descendientes. porque despues de auer llãmado el instituidor a el hijo o hija del dicho Pero fernãdez, dize que si muriere sin hijos ningunos succeda Alonso Hernandez. Y esta condicion, si muriere sin hijos, no se puede negar que comprehende los nietos y los demas descendientes, vt in l. 1, C. de condi. insert. cum alijs supra in vndecimo prioris articuli fundamento citatis. Y aunque por hauer los puesto el instituydor enla condicion, no se entendiesse que fueron llamados, iuxta glos. in l. Lutius in. 2. ff. de hæredib. insti. cum alijs supra citatis, pero esto induze y obra que se entienda, q̃ quando llamo al hijo o hija quiso comprehender y llamo alos nietos, y a todos los descendientes. Y que por estar incluydos y dispositiuamente llamados conel nombre collectiuo de hijo o hija lospuso en condicion paraexcluyr a el hijo segundo, vt singulariter tenet Alex. in consi. 9. vol. 1. & ibi declarat Moline. in eius additio. & Deti. in consil. 484. nu. 9, & Ruyn. in cós. 158 vol. 2. n. 3. vbi dicit in terminis. ꝙ si substitutus sit filius instituti, & casu quo sine filijs decedat alius inuitatur, licet nepos qui in illa cõditione includitur vocatus nõ videatur virtute nominatiõis cõditionalis, id tñ facit, vt filij substitutio præcedens sub illo nomine filij nepotes etiam includere intelligatur & ꝙ ideo nepos ad exclusionem sequentis substituti in conditione appositus fuit, quod idem in casu isto fatendum erit.

112 *Conditio si decesserit sine filiis nepotem includit vt illo relicto impleatur.*

113 *Nepos nomine filii [illegible] vocatus censetur vbi eiusdem filii ad sequentis substituti exclusionem in conditione aponerentur*

¶ Y de todo lo dicho se concluye, que pues el nombre de hijos y el llamamiẽto dellos, que enla dicha substitucion se contiene, no solo incluye y comprehende a los hijos sino tambien a los nietos y descendientes como esta fundado por las causas que estan referidas, y por cada vna de ellas, las quales todas concurren en este caso, la qualidad que el Duque pretende que es necessaria para esta succesion, en quanto llama al hijo, o hija del vltimo posseedor, por que en este llamamiento se incluye la

nieta como si llamara la hija o nieta, esta verificada enla dicha Marqu[illegible] por ser como es nieta dela d[illegible]a Marquesa difuncta su abuela expressamẽt[illegible]llamada para esta succession,

¶ Y no [illegible]bstan los derechos q̃ contra esto se alegã por parte del duq̃. Por q̃ lo primero [illegible] qnisiere dezir q̃ quando el testador dexa nõbrado tutor a los hijos, aunq̃ sea quãto a ellos fauorable esta disposiciõ, no se cõprehẽdẽ enella los

114 [illegible]s filij appellatione in tutele datione non includitur, quia onus quo ad tutorem reputatur.

nietos, vt in d l. ꝙ si nepotes. ff de testa. tut. cũ similibus in cõtrariũ adductis, aq̃llo a lugar, porq̃ la tutela quanto a el tutor se tiene por grauamen y carga, vt in. §. 1. versi. quia plerũq;, insti. de legi. patro. tutel. & in prin, insti de excus. tut. & in l, tria onera. ff. eo. ti. y por esto el nõbramiẽto delos hijo[illegible] no incluye los nietos, vt declarat Bart. n. 5, & ibi Alti. in d. l. liberorũ, ff. de verbo. signi. per gl. in l. iusta. ff. eo. ti, & idem Bart. in l. gallus, §. instituens. ff. de libe. & posth. & ibi Bald. & Socin. n. 4. & Ias. n. 23. versic. tenendo istã partem. Et Cor. consi. 207. vol, 2. n. 14. & Alex. cõs. 26. vol. 3. n. 6. & 7. & consi. 9. vol. 1. n. 2 & consi. 37. vol. 6. nu. 1. quod secus in successione hac, quæ fauorabilis est, dicendum erit iuxta prædicta,

¶ Itẽ & secund[illegible]militer nõ obstat d. l. si libertus pterito. §, 1, & in l. cõi. liberto. ff. de bon. libert. cũ. l. tutella. §. si duo. ff, de legi. tuto. quibus probatur, ꝙ [illegible]on solũ tutella, sed etiã successio liberti, quæ filijs patroni debẽt nepotibus ex alio filio patroni prædefuncto non acquiritur. Id enim fauore libertorũ

ii5 Nepos cum patroni filio ad successionem aut tutelam libe[illegible] spetia[illegible] re ne p[illegible] [illegible]rtus patronos habeat non admittitur.

specialiter decisum est, vt declarat gl. in d. l, tutela. §, si duo, & Soci. con. 252 vol. 2. n. 17. versi. patebunt etiã, & rationem specialitatis, notat Faber. in. §, fi. insti. de successio. liber. dicens eam esse, ne libertus plures habeat patronos. qnod sequit̃ Ias. in l. si auiæ n. 5 C., de success. ædict. & plures alios refert idẽ Ias. cons. 25. vol. 2, col. pe. & Tiraq. de iure primoge. q. 40. nu. 149, cum sequẽ, & Rolan, consi. 68, vol. 1. nu. 51. & hoc singulare ius ad consequentiam in casu isto trahi minime posset, vt in l, quod cõtra, & in l. ius singulare, ff. de legibus

¶ Item & tertio longe minus obstat, ꝙ vbi filius instituitur, nepos institutus non censeatur, vt in d. l, gallus. §. institués de liber. & posth, quia nominatim vocatus censetur, vt in l. titius. ff. eo. cũ cæteris in id adductis: hoc enim [illegible]ocedit, vbi filius certus ac præsens ipsi[illegible] testanti cognitus substituitur seu expresso nomine proprio vocatur, prout omnes tradunt in l. 2. ff. de liber. &

ii5 Filii presentes ac certi seu nomine [illegible] vocati su[illegible]stitutio n[illegible] [illegible]o includit.

posth, & in d. l. titi[illegible] ff. eo. tit. &. §. nominatim insti. de exhæreda. libero. & declarat Imol. in l. gallus. §, instituens. ff. de liber. & posthumis, Alex. in d. cõs. 37, vol. 6. nu, 12. cum aliis, quos adducit ac sequitur Ias. in cons, 56. col. 4. vol. 3. & Gozad. consi. 4. & consi, 29. nu. 14. & 15, & Tiraq. de legibus connubia. in. l. 16. glo. 7. nu. 128. & Curt. iun. consi. 57. nu, 17. & consi. 69, & consi, 75, & consi. 166. & Aymon cõsi. 98. & Ruyn, cõsi. 117. &. consi, 130. & cons. 179, vol 2. et cons, 127. et cons, 127, vol, 3. et Soc, iun. consi, 149. nu. 7, vol. 2. vbi tamen filius nondũ natus nec disponenti cognitus in futurũ euẽtũ vocaretur, ꝓut in casu isto, proculdubio filiorũ apellatione nepotes includuntur, iuxta text, in d. l. liberorũ, ibi, non personis certis. et ibi notat Bart. nu. 5. et Alex. cõs. 77. vol, 6, et Ruin, consi, 101. vol. 2. nu. 9. cum aliis supra in octauo prioris articuli fundamento citatis.

¶Item & quarto, nihil etiam obstat tex, in .l. cum pater.§.hæreditatem in [illegible]n.ff.de leg.2.Ex quo dux prefatus deducit, q fideicommissum etiam i[illegible] futurum euentum filiis relictum nepotibus premortuorum filiis non acquirit,in primis enim fideicomissu,ibi,non simpliciter filiis relictu fuit,pvt in casu isto,sed testator dixit q filius heres institutus filiis suis cui voluerit hæreditatem restituat & ita declarat Socin.in dicta. l. Gallus.§.instituens num. 5. & ibi Iass.num.23.& cum ex illa qualitate filiis adiecta scilicet suis filii certi demonstrati fuerint nimirum si eo nomine nepotes non includantur.iuxta ea quæ supra proxime dicta sunt. Vel aliter & secudo responderi posset,q ex illo tex.de duci non posset,q filiorum appellatione nepotes non includantur siquidem.ibi non constat,q ex filiis premortui nepos aliquis relictus esset,sed solum probat tex.ille,q ex filiorum substitutione filii premortui heres non admittitur, & ita intelligit ibi glo.quæ ex eodem tex. colligit q fideicommissum conditionale ad hæredes substituti non transmittitur, vt in.l.filius.§.Diuus.ff.de leg.1.& tenet etiam glos.in.l.lutius.§.pater puerum.ff.ad trebellia.in verb.pertineret & glo.in.l.cum quidam ita.ff. de leg. 2.in verb.hæreditas.& in verb.notat & ita declarat Cu[illegible], & Imol. in.d.§. hæreditatem & Cor.consi.207.vol.2.nu.3.col.5.ad fin.& optime Soci.iuni. consi.146.vol.2.nu.18.vbi concludit,q etiam in casu illius tex. in dicto.§. hæreditatem filiorum substitutio nepotes includebat . Vel aliter & tertio, quamuis in dicto.§.hæreditatem constasset,nepotes ex filiis relictos esse prędictis nihil aduersaretur,quia fidei commisum,de quo ibi,non perpetuo vt in omnes descendentes transeat sed simpliciter primis tantum filiis aut ab hærede eligendis relictum fuit, atq ideo illi tantum filii ea substitutione vocati censentur,qui tempore testamenti siue mortis ipsius testantis nati cōceptiue fuissent iux.Bart.& alios in.l.si cognatis.ff. de reb.dub.in.l. cum ita §.fi.ff.de.legi.2.in.l.titius.ff.de suis & legi.hędi.in.l.qui filiabus.ff.de leg. 1.& per Corn.consi.209.vol.4.col.fi.per quæ ita declarat illum tex. in.d. §. hæreditatem Spec.in Rub.de testam.col.2.versi.item Lamber.in .3. dubio & Ruy.consi.112.vol.2.num.4.&.15.

*117 Filiorū suorū substitutio nepotes nō admitteret.*

*118 Filiorū substitutio premortuorū hæredes non admittit.*

*119 cōditiōale fideicōmissū ad substituti hæred[illegible]*

*120 Fil[illegible]tio quæ p[illegible]petua non sit ante mortē testātis natos aut cōceptos admittit.*

¶Item & quinto,si el duque pretende que por ser llamados los hijos que son del primer grado no se incluyen ni comprehendē los nietos que son del segundo ni los demas descendientes que son de grados [illegible] remotos.vt in.l hæredes mei.§.peto.ff.ad trebel.cnm cæteris supra in contrariū adductis,aquello ha lugar quando constasse que el testador hizo distiction de el grado delos hijos alos otros grados nombrando los de por si,por que entonces se entiende q̄ quando llamo los hijos solamente considero los de el primer grado y que no quiso incluir los nietos,vt superius dictum est nu.98.& probat tex.in dicto.§.peto.ibi'propter gradus fideicommissi pręscriptos & ibi,notat vterque Imol.& idem Alex.consi.123.vol.1.& in.l.hęredes mei.§. cum ita.ff.ad trebel.& soci.in dicta.l.gallus.§.etiam si à parēte.ff.de li.& posth.& consi.30.nu.1.&nu.3.vol.2 & Corn.consi.207.vol.2.nu.15.& dec[illegible]rat Deci.in consi.1.col.fi.versi.postremo,qui tenet q vbi substituitur filia & descendentes ab ea,tunc filiæ nomine neptis non continetur,quia sub nomine

*121 Filiorū substitutio nepotes non includit vbi nō solū filii sed nepotes aut descēdētes ceterorū graduū sigillatim vocarentur.*

ne descendentium includitur & tenet Cur.iunior in.l.2.C.de succesi..ædi
cto nu.13.& Rube.cons.40.num.9.& Ruyn.consi.101.nu.10.vol.2.& in cōs.
163.n.10.vol.3. qui omnes concludũt qsi simpliciter filii vocati sint absq; ul
la cæterorũ graduum expresione prout in casu isto,tunc absq; dubio nepo-
tes eo nomine continentur.

¶ Item & sexto,mucho menos podria opponer el duque contra todo lo q̃
*...substitutio in futurũ cōcepta ne potẽ non admittit si filius qui succe- dere passet existat*
122 esta dicho,que aunque sea verdad que el llamamiento de el hijo comprehẽ-
de al nieto,aquello no auria lugar quando ouiesse y quedasse hijo en quien
se pudiesse verificar la disposicion,prout voluit Bar.in.l.liberorũ.ff. de ver-
bo,sign.nu.18 Cor.consi.182.& consi.200.& consi.207.vol.2.& consi.131.n.
2.vol.3.Alex.consi.6.vol.1 & cōsi.32.vol.2.& consi.37.vol.3. & idem Alexá.
& Soci.in fin.& Iass.num.23.in.d.l.gallus.§.instituens.ff.de lib.&.posthu,
& Deci.consi.1.ad fi.& consi.95.Cur,iun.consi.57.num.7.& Soc.iun.in.con
si.149.col.fi.vol.2.& Paris.consi.21.nu.14.vol,3.Por que a esto se responde
Lo primero que entonces auiendo hijo no se admitte el nieto quando el hi
jo en quien se verificasse la disposition y llamamiento fuesse padre del nie-
to que pretendiese ser admitido,por que en este caso el nieto no se tẽdria
por llamado para succeder jntamente con su padre,y esto es lo que dizen
todos los dostores que estan referidos,y asi lo declara Soci.iun.in consi.146
*Filii substitutio ita nepotẽ includit vt etiã post patrẽ qui successerat admit tatur si e... te stan... voluntatẽ intelligatur.*
123 vol.2.nu,19.y aun en este caso aunque el nieto no pudiesse succeder junta-
mente con el hijo su padre si la volũtad del instituydor fue que despues del
hijo se admitiesse el nieto,aunque la disposicion ouiesse tenido effecto en
el hijo,dspues dl se admitiria el nieto.ꝑut tradit Ruy.cōsi.35.vol.1.n.15.pero
siendo fallescido el hijo padre del nieto como en este caso aunque quedasse
otro hijo el nieto hijo del hijo predefuncto se admite por la substitucion del
hijo por estar comprehendido en ella,quia prouenit ex diuerso patre pro-
ut,voluit Angel.in,l.gallus,§.quidam recte,ff.de liber.& posthu.nu.3.&.4.
*Filii substitutione potem cuius pater predecessit ... ad mittit quãuis alius ad huc filius super sit.*
124 quem sequitur ibi Alex.& Iass.nu.20.&.21.& idẽ Alex.qui Angel. optime
declarat in consi.26.nu.9.vol.3.& tenuit Paul,consi.146.nu.19. vol,2, col.
fi.versi.quod aũt dicitur & Corn.consi,24.vol.2.n.23.in fi.& Rip.in.l,hære
des mei.§.cum ita.ff.ad trebel.nu.59.versi,sed iterum Aym.con.67.num.5.
versi,& in terminis Soci.iun.in.d.cons.146.vol.2.nu.19.& Paris.in consi.
63.vol,2.nu.11.quod a deo procedit vt si filius præmortuus ad huc viuens al
tero filio superuiuenti in totum pręferendus esset etiam nepos ab eo relictus
filio superstiti eius patruo similiter in totum preferatur , prout in terminis
concludit Præp.in,c.1.de feu.marc,n.10.&,11.versi.decimonono. & Ise.in c.
1.in prin.de succes,feud.& ibi Afflict.nu.13.29.& 31,per tex.in auth.de hæ
red.ab in testa.venienti.§.si igitur versi.vnde consequens est colla.9.& in.§.
*Nepos ex filio pre mortuo relictus itã patruũ in totũ ex cludit sicut & ne potis pater si viue ret illũ exclusisset*
125 cum filius instit. de hæred quæ ab intest.de ferũtur quibus consonat.l,5tit.13
pa,6.quod etiam tenuit Paul.in.d,cons.164,n.6.vol.2.Are.in consi.162.n.
8.Soci.in consi.252.vol.2.n.9.&,10.&11.& Affl.in.c.1.de natur.succe.feud.
n.17.Deti.cons.484.nu.10.& Tiraq.de iure primog. q.40.n.24.76.&.103
,et illust.præses à Couar.q, pract.38.n,7.versi.3. & probat.l.2.tit.15,par,2,

¶ Vel aliter et secundo,se responde q̃ aunque fuesse asi que auiendo hi

jo

jo e' quien se verifiq el llamamiento no se comprehende el nieto enel llamamiento del hijo, vt præ allegati tenent, en este caso el dicho llamamiento del hijo o hija mayor de Pero fernandez no se puede verificar enel duque por ser como es hijo segundo quia secundo genitus nunquam dici potest pri primo genitus, vt tenet Paul. in dicto consi. 164. vol. 2. nu. 5. versi. ad secundum et Bal. in. c. 1. de filiis natis ex matrimo. ad magam, contracto nume. 3, Ias. in. l. quoties. C, de rei vendi. num, 42 & Pala. rub in repeti. rubri. de dona. inter virum. §. 69. n. 34. & in repet. c, per vras. §, 26. in fi, quod absque vllo dubio procedit, vbi ex filio primo genito filius aut nepos aliquis existeret vt omnes præ allegati tenent & notat Oldral. consi. 224. nu. 42. Prepo, per tex. ibi in. c, 1. de natur. succes. feud. col. 2, & in. c, 1. de feud. march, nu. 10. versi. 17. Bal. in. l, cum antiquioribus. C. de iur. de liberand, nu. 11. col, 6. versi. nono quia primogenitus. & Deci. cons. 397, Gratus consi. 7. nu. 11, & cons. 8. nu. 5. vol. 1. Tiraq. in. dicta. q, 40, nu. 74, &, 156. &. 167. cũ aliis pluribus, Delo qual se sigue, que en este caso no se puede pretender que de la dicha marquesa difuncta quedasse hijo en quien se pudiesse verificar el llamamiento del hijo que para esta succesion fue llamado y que por esto es muy sin dubda que en el dicho llamamiento del hijo o hija se comprehende la dicha marquesa como nieta primogenita dela dicha su abuela y hija vnica del dicho conde don Pedro su padre y que en ella esta verificada la dicha qualidad que por el dicho llamamiento se requiere y como expressamente llamada ha de tener effecto en ella la dicha disposicion y sea de preferir enla dhã successõ.

126 *filius secũdo gẽitus nunquã primogenitus dicitur.*

127 *Secũdo genitus nõ admittitur, si filius aut nepos primogenitus super est.*

*SECVNDO nõ alium quã, qui filius et ætate maior sit idẽ actor admittendũ dicit.* 128

¶ QVANTO ala segunda qualidad por parte del duque se pretẽde, q̃ aunque la primera de ser hijo o hija se verifique enla marquesa como nieta, por que en el dicho nombre de hijos se comprehenden los nietos como esta fundado, pero que tambien se requiere otra qualidad enel que ouiere de succeder que sea mayor, y que alomenos esta qualidad falta enla marquesa y se verifica enel duque por que era de mas edad al tiempo que la dicha marquesa su madre fallescio, & vbi maior ad successionem inuitatur, is qui ętate maior est vocatus intelligitur iuxta tex. in. l. 3. ff. de interdictis & relegatis in. l, semper in prin. ff. de iure inmun. & Alex. in cons. 123. vol, 1. nu. 1. &. 2. & consi. 4. vol, 4. nu 13. Felin. in rubri. de maiori. & obedien. Deti. cons, 443. & Tiraquel. de primoge, q. 1. nu. 12. ex quo tenuit Soci. in. l, si cognatis. ff. de reb. dub, num. 5. & ibi Sadole. ꝙ vbi testator filium maiorem vocauit filius ætate maior nepoti filii maioris prædefuncti filio prefertur, quia appellatione filii maioris nepos minor non intelligitur, vt tradit Alex. in dicto consi. 4. vol. 4, & Deti. in dicto consi, 443. & Acosta pro patruo pagin. 91, &. 110. quinimo si filius primo genitus vocatus sit primogenito præmortuo secundo genitus ad mittetur. vt tenuit Bald. in. l. vt intestato. C. de suis & legeti. hæred. & per Alex. & Ias. in. l, is potest. ff. de acquir. hæredi. n, 9. Alti. in. l. proximus ff, de verb. signific, & si emphiteosis alicui pro se & primogenito cõcedatur

129 *Fili maioris substitutio eũ qui ætate maior esset admittit.*

130 *Secũdo genitus ætate maior nepotẽ maiorẽ à primogenito relictũ ex ea substitutione qua filius maior vocaretur excludit.*

secũdo

131 *emphiteosis alicui ipse eiusq́ primogenito post eũ concessa filio secundo genito nõ vero necq́ potiùs primogenito relicto quæritur.*

secundogenito non vero primogeniti prædefuncto filio acquiritur, vt Bal. & Iass, in.l.2, C.de iure emphiteo. Deti.consi.443. Ruyn.consi,192.vol.2.& glos. Greg. in.l.28.tit.8.partit.5. verbo.segund se auiene.

132. *Filii maioris substitutio dupliciter cõsideratur, nã aut sola ætatis prerrogatiua inter oẽs descendẽtes nulla gradus habita ratione inspicitur, aut ex unoquoq́ gradu qui fratribus suis maior ac primogenitus sit attenditur.*

¶ His tamen non obstantibus ꝙ prædicta maioriæ qualitas machionissæ præfatę adeo conueniat vt ex filii seu filiæ maioris substitutione, illa tantũ admittenda sit, nec vllo iure dicto duci eius patruo adaptari possit apertissime constat, Por que el dicho llamamiento de el hijo o hija mayor para esta succesion de mayoradgo se puede considerar y entender en dos maneras. La vna q̃ el instituydor quiso llamar a el que fuesse mayor đ edad de todos sus descendientes, o delos de su linaje y familia sin hazer distinction ni prelacion alguna de vn grado a el otro. Y la segunda que solamente llamo a el hijo mayor de cada grado que es el hijo primogenito que nascio primero que los otros sus hermanos, vt in.c. Ioseph. de verb. signi. prout interminis declarat Altia. lib.8. parergon.c.15. ad finem versi. subtiliter, quẽ retulit Petrus à peralta in rub. de hæred. institu.n.130. versi. vltimo premissis. Y enel primer caso entendiendo se que fue llamado el mayor de edad de todos los descendientes no solamente el tio que fuesse mayor de edad se prefiere al sobrino hijo del hijo mayor prædefuncto q̃ no succedio, sino tãbien a el sobrino hijo del hermano mayor q̃ auia succedido y fue el vltimo posseedor, prout cõcludit Alex. in .d.consi.4. vo.4. n.10. & .14. qui dicit, ꝙ dispositio. de qua ibi non se restringit ad certum gradum, sed ex omnibus descendẽtibus ætate maior præferendus erat. Et idem Alexan. consi.123. vol.1. qui etiam dicit, ꝙ patruus ætate maior nepoti minori prefertur, quia ibi ex liberis quicunq; maior natu fuisset substitutus erat. et hoc est ꝙ voluit Ancha. in cõs. 27. & consi.82. & in.c.1. de const. circa finem. & Roma. consi.438. col pen. & Soc. consi.113 n.13. vo.1. & cons.87. vol.3. Deti. consi.391. & cons.443. in fi. & Tiraq. de iur. primoge.q.3.n.4. & iuxta hæc procedere posset quod videbatur tenere Soci. & cum eo Sadoletus. in dicta.l.si cognatis.ff. de reb. dub. in eo scilicet casu, quo disponens solam ætatis prerrogatiuam respexit, idq; optime declarat Altiatus in respon.523. nu.5. vers. secũda difficultas.

133 *filii maioris substitutio quæ solã ætatis prerrogatiuã inter oẽs cuiusq́ gradus cõsiderat patruũ non modo primogeniti pretui sed vltimi possidentis filio ante ponit.*

134 *filii maioris substitutio qua non ex omnibus [illegible] sed ex singulis gradibus suis maior inuitatur ex vno quoque gradu solũ primogenitũ gradatim [illegible].*

¶ Secundo vero casu, quando el llamamiento del hijo mayor se entiende por el primogenito de cada grado no se tiene por llamado el que es mayor de edad entre todos los descendientes sino solo el primogenito entre los hijos, y el que nascio primero que los otros sus hermanos. vt etiam declarat idem Altia, inter consi. Grati. consi.8. & in responso.96. nu.39. & in respon. 184. atq; ideo tunc filius segundogenitus vocatus nõ intelligitur, si ex filio primogenito filius vel filia supersit, cui ius primogenituræ transfertur, vt per Alberic. in prohemio.ff. vet.§. discipuli. n.22. versi. præterea dicebatur, & Paul. in dicto consi.164. vol.2. nu.4. versi. & si ista est. & præposi. in.c.1. de feud. marchiæ nu.8. & Ripa in rubri.ff. de vul. nu.3.

135 *filio primogenito premoriente in eius filium vel filiã ius primogeniture transmititur.*

136 *filii seu filiæ maioris substitutionem de qua hic agitur solos vniuscuiusq́ gradus primogenitos includere constat.*

¶ Quod autem in hac maioratus institutione, de qua agitur, vbi filius aut filia maior substituitur, non solam ætatis prærrogatiuam inter omnes cuiuuis gradus descendẽtes sed solũ primogedituræ ius in singulis gradibus instituens, obseruari voluerit atq; ideo neptẽ primogenitã patruo secũdo genito

nito licet ætate maiori præferendam esse ex verbi eiusdem institutionis expresse deducitur, ac ex sequentibus euidentissime comprobatur.

¶ Lo primero por que assi lo declaro el instituydor enel llamamiento de Pero fernandez, en q̃ no solamente lo llamo como a hijo mayor y demas edad que los otros sus hermanos, sino como primogenito y successor enel derecho dela primogenitura, por que dize que aya este mayoradgo Pero fernandez su hijo mayor varon primero heredero. y por llamarlo primero heredero no se entiende que quiso dezir que era su heredero vniuersal en su herẽcia, por que tambien lo eran los demas sus hijos y hijas ygualmẽte conel, vt in authen. de successio. C. de suc. & legit. hæred. & per totum titu. sino como successor enel derecho đla primogenitura en q̃ el solo succedia, agora fuesse iure hæreditario, ꝑut voluit Oldr. consi. 94. col. 3. & Alberic. in ꝓhe. ff. §. discipuli col. 4. versi. expredictis nu. 6. & Tiraquel. de iure primoge. quæsti. 23. num. 5. & quæst. 35. & Rub. consi. 24. num. 75. & Xuarez alleg. 10. cũ aliis pluribus, siue iuræ sanguinis, quod verius videtur, vt tenuit Ioann. laudensis inter consi. Oldral. consi. 224. col. 7. versi. hoc aũt ius & Al consi. 30. num. 15. vol. 1. Præpos. in. c. 1. col. 4. versi. tertio deducitur de feud. march. & Gozadi. consi. 53. nu. 6. & 15. & Pinell. de bon. mater. part. 3. num. 99. versi. quòd aũt & Grego. in. l. 4. tit. 15. par. 2. in glo. 1. col. 1. & in. l. 2. tit. 15. part. 2. verbo, si no el hijo mayor, col. 5. ad fin. & Petrus à peralta in repe. l. 3. § qui fideicommissariam. ff. de hæred. insti. num. 48. & 52. & probat dicta. l. 2. tit. 15. par. 2. & l. 9. tit. 7. part. 2. nã & hæres dici solet, qui iure sanguinis succedit, vt in. l. ex facto. §. fina. ff. ad trebellia. & in. l. fina. vbi glo. & Deti. C. vnde legi & Soci. consi. 102. vol. 3. num. 6. & 7. atque hoc in terminis probat. l. 2. tit. 18. parti. 3. ibi. nombrando primero al mayor que deue ser heredero, y tambien se prueua por las palabras del priuilegio dela dicha institucion, ibi. Reynante en vno con el infante don Iuan mi hijo primero heredero. y en la firma del dõde dize. Don Iuan primero heredero destos reynos.

*137 filio maio[illegible] [illegible]sive quod, verius est, iure sanguinis ius primogeniture queritur.*

*[1]38 Hre[illegible] dictur qui p[illegible]iure sanguinis succedit.*

¶ Lo segundo, esto mismo se prueua porque teniendo el dicho Gonçalo Hernandez tres hijos varones nascidos y conocidos, y quatro hijas para despues de el didho Pero Hernandez su hijo mayor llamo primero que a todos los otros hijos al hijo o hija mayor de Pero fernandez que estaua por nascer delo qual se sigue que no considero la mayoria de edad de todos sus descendientes, sino sola la primogenitura de cada grado, y q̃ por el mismo caso que llamo despues del hijo mayor a el nieto o nieta mayor antes que a el hijo segundo. se ha de entender que los llamo como primogenitos, y que este llamamiento comprehendio assi al nieto o nieta mayor como a todos los otros primogenitos teniendo solamente consideracion a la primogenitura y que no llamo ni quiso admitir a el hijo segundo aun que fuesse mayor de edad, y que quiso preferir el nieto a el tio, iuxta ea quæ superius dicta sunt num. 141. cum sequen. Quibus probatur quòd si post filium maiorem vocatur nepos antequam secundo genitus, ex hoc nepos patruo etiam ætate maiori præfertur, quia testator primogenituram potius quam ætatem considerasse videtur. Ex quibns tenuit Soccin. Iun. in consi. 168. vol. 2. num. 2. & 3.

*139 Instituẽs qui post primogenitũ nepotẽ eius filium ante quã secundogenitũ admitti uoluit, hoc primogenituram considerasse intelligitur vt gecessio de primogenito in primogenitum transeat.*

ꝙ isto casu succesio tra sit de primo genito in primogenitum & melius idẽ Soc.in cons.3. vol 4.1.u.10.

¶Item & tertio, aunque esto no estuuiera tan expressado en la dicha in stitucion se auia de entender asi,por que enlos mayoradgos especialmente de Hespaña siempre se considera la primogenitura,vt notat Abb.in cons.85 vol.1.n.5.vers,quia dico & Bald.in.l.cum antiquioribus,C.de iure deliber. numero.11.vers.& primo Paul in cons.164.vol.2.num.5,Soci.cõsi.88.vol.3 num.1.Barb.cons.10.vol,2,num.11.Corn.consi.199.vol.2.num.44,ad finẽ. Deci.cons.397.num.7. Tiracq.de iur.primogen.q.1.num.3.&.6.&.q.40.n. 156.et Paris.cons.72.vol.4.num.113.atꝙ ideo maioria apud Hispanos idem est quod primogenitura et qnoad maioratus succesionẽ filius maior et primogenitus idem significant, vt supra late dictum est in nono primi articuli fundameto num .39.y por esto llamando a el hijo mayor para el mayoradgo se entiende que es llamado el primogenito asi el hijocomo el nieto y los demas que succeden enla primogenitura y no el hijo segundo, vt etiam tenet Abb.in dicto consi.85,Barb.in dicto consi.10.n,9.&,11.vol.2. Cirier. de primog.lib,1.q.2.num.2.&.3.Paris.in dicto cons.72.vol.4.nu.90.& nu. 107.Pala.rub in repe.rubri.de dona.inter.virum.§.69.num.21.& Soc.iun. consi.108. volu.2.num.2.cum cæteris adductis in dicto nono primi articuli fundamento,y esto es de la naturaleza del mayoradgo, vt tradit illustris, Præses à Couarru.in,q.practi.38.num.6.versi. etenim & glos.greg. in.l.32. titul.9.part.6.in verb.no valdra col,12.versi.item si defunctus.

¶Quarto lo dicho se confirma.porque el llamamiento de el hijo mayor para la succesion del mayoradgo perpetuo,como eseste de que se tracta por ser disposicion indefinita tiene fuerça đ vniuersal,y comprehẽde a todo hijo mayor asi del posseedor del mayoradgo, como de su hijo y de su nieto, y de todos sus descendientes que son todos los primogenitos, prout tenet Pala. rubr.in dicta rubri,de dona.inter virum.§.69.num.21.&.25. & Paul. consi.164.volum.2.nu.4.Abb.consi.85.num.3.vol,1.& Tiraq.de iur. primo gen.quæst.40.num.156.& tradit Deti.consi.498.num.19.Paris. in dicto cõsi.72.vol.4.num.90.cum sequentibus.& num.102.& nu.113. & in consi.37. vol.2.num.63,&.64,& Socin.iuni.consi.108.vol.2.num.2.& Altia.in resp. 96.& respon.184.cum aliis qui supra in nono primi articuli fundamento adducuntur.Ex quibus concludit Præpos.in.c.1.de fæud.marchi. versi.decimo nono quòd si in dispositione cautum sit, quòd bona deueniant in primogenitum,tunc primo filius,ac postea nepos ac cæteri gradatim ac succesiue vocati censentur.

Quinto mas expressamente se comprueua estomesmo,por q̃en la succesion del mayoradgo principalmente se deuen considerar quatro cosas. Y la primera es la linea,para que la primera que se cõtinua del posseedor en su hijo mayor y sus decendientes se prefiera ala segunda del hijo segundo y a las demas, y la succesion no passe ala segunda linea fasta que la primera del todo se acabe iuxta tex.in, cap.1. de natur.succesio.fæud & quæ per illum tex tradit Paul.in allegat. consil. 164. volumi.2.nume.4.&.5.&.11.& Præpos.

140 *Primogẽituræ ius in succesione maioratus hoc maxime in regno sẽper attenditur.*

141 *filii maioris substitutio filiũ ac nepotem et cæteros primogenitos nõ uero secũdogenitũ admitit*

142 *Maioriæ propriũ est quod illius succesio primogẽitis deferatur.*

143 *Substitutio qua filius maior ad pertum maioratus succesionẽ inuitatur filiũ ac nepotẽ ceterosque oẽs primogenitos gradatim continet.*

144 *Primogẽiti substitutio primo filium deinde nepotẽ ac postea ceteros succesiue primogenitos admitit*

145 *in succesionem maioratus imprimis linea primogeniti vt ante illam finitam ad alliã lineã transitus non fiat attẽditur.*

posi.in c.1.de feud. Marchi,nu.10.versi.quintodecimo.& Soc.in consi,51.vol 4.n.5.&,6.& Ruin.cons.9 ,n.5.vol.1.& in cós.159.vol.2.n.6.& Guill. de mófer.in trac.de succes.regú Fráciæ super primo dub.n.8,in vol.13.trac. diuersorú. Y la ségúda es el grado para q̃ delos dela primera linea se prefiera el que estuuiere enel primer grado. Y la tercera es el sexo, para que entre los que fueren de la primera linea y grado se prefiera el varon ala hembra. Y la vltima es la edad,para que entre los varones, y a falta dellos entre las hembras del primer grado y linea se prefiera el mayor al menor . vt optime declarat Corneus consil,199.volum.2-num,38.Iserni.& Afflict.num.10.in c.1. de eo qui sibi & hæredib.suis.& idem Afflictus in c.1.de succesio. feud. num.76. & secundnm aliam literam,num.49. versic.licet dominus Neapodanus. Vbi in terminis nostris concludit,quòd constitutio, quæ vocat descendentes habita ætatis prerrogatiua, quod idem est ac si diceret,ita vt maior præferatur, non est ita intelligenda, vt inter omnes descendentes ætate maior præferatur,sed hunc habet sensum,vt inter eos qui prioris lineæ gradusque fuerint sexus attendatur, ac ætate maior præferatur. De lo qual necessariamente se sigue, que enel dicho llamamiento de hiio o hija mayor para este mayoradgo solamente se incluye la dicha Matquesa, y no el Duque su tio, aunque fuesse mayor de edad, por que la disposicion que llama al mayor, no se entiende del que fuere mayor de edad entre todos los descendientes de todos los grados y lineas, sino de los que estuuieren en la primera linea y grado, iuxta prædicta. Y aun que sea assi que todos los hijos del posseedor se entiende que descienden del por linea derecha.vt in,l.1.ff. de gradib . y para las otras succesiones se digan que todos estan en el primer grado, vt in.l.1.§.primo gradu, & in l. iurisconsultus. §. transeamus . ff. eodem titulo,& in.l. 2. §, legitima hæreditas.ff. de suis & legitim.hæredib.& in .§. 1. institut. de hæredi. quæ ab intestato defer, & notat Paul. in . l. finali . C . de verborum significa .& omnes in . l. Gallus . §. quidam recte. ff. de liberis & posthum, Tamen in hac maioratus succesione, ad quam vnus solus primogenitus admittitur, hoc non procedit: nam si possessor maioriæ plures filios habuerit, quilibet ex eis diuersam lineam atque gradum ab aliis efficiet, & filius maior cum descendentibus ex eo primam lineam & gradum ac secundogenitus eiusque linea secundum gradum fiue caput constituit. Et sic de cæteris, prout tradit optime Paul. in allegato consilio . 164. volumine. 2. Præpositus in c.1.de feud, Marchiæ, numero. 10 . ad finem & Afflictus in. c. 1 . de succesio, feud, numer.49. vel secundum aliam literam,nume. 77, versic.& pro ista opinione cum aliis supra citatis in duodecimo primi articuli fundamento,nume. 67, Y siendo como es assi, que la mayoria de la edad, solalamente se ha de considerar entre los de la primera linea y grado, y que el hijo mayor, y sus descendientes estan en la primera linea. y son del primero y mas cercano grado, que el hiio segundo, y que su linea, iusta prædicta, & vt probat expresse textus in dicto capit. 1. de natur.succesio.feud . ibi. ad omnes qui ex illa linea sunt, ex qua iste fuit, & hoc est quod dici-

146 *Cum linea, statim gradus, ac deinde sexus [illegible] loco ætatis prerrogatiua in succesione maioratus consideratur.*

147 *Dispositio qua ætatis prerrogatiuã obseruandã caueretur hunc habet sensum, [illegible] in priori linea [illegible] gradu sexus ac postmodũ ætas attendatur.*

148 *Filii omnes â patre recta linea descend[ere] dicuntur*

149 *Filii omnes quo ad ceteras succesiones primum gradũ tenere intelligun tur.*

160 *gradus quo ad maioratus succesionem qui vni tantum defertur, ita numerãtur quòd primogẽitus cum eius linea primum & secundogenitus secundum gra gradum efficiat.*

tur ad proximiores perti re. Euidentissimamente se prueua que por el dicho llamamiẽto del hijo o hija mayor es llamada la Marq̃sa como hija del hijo mayor dela Marq̃sa su abuela q̃ esta ẽla primera linea y enel primer grado para ena succession, porq̃ en aquel grado y linea no tiene hermano varõ ni hermana mayor que le preceda, y que se ha de preferir a su tio, aunque fuesse demas edad, por ser como es el dicho duq̃ su tio del segũdo grado y linea, y q̃ por ello no se incluye enel llamamiẽto del hijo mayor q̃ solamẽte se ha de considerar y verificar enla primera linea y grado. Y lo segundo porq̃ aunq̃ el duque pudiera dezir que como hijo estaua enel primer grado, la dicha marquesa como nieta hija del hijo mayor por la representacion se haze del primer grado y mas cercana, vt optime not. Tiraq. de iure primog. q. 40 n. 23. in fi. y assi como su padre, si fu era biuo, como hijo mayor excluyera al hijo segundo, dela mesma manera la nieta porq̃ representa a su padre con la mesma calidad exclusiua, lo exclnye. vt per Bald. in l. cum antiquioribus. C. de iure deliber. nd. num. 11. versi, nono quia primogenitus, & in c. 1. de matrimo. ad Morga. contracto, Paul. in consi. 304. volum. 1. & in dicto consil. 164, vol. 2. n. 10. versi. & vlterius pro dicto nepote. & Soc. cõs. 252. vol. 2. n, 16 & 18. versi. secũdo respõdetur, Præpo. in c. 1. in prin. de feud. Marchi, nu. 8. 11 12. Alex. consi. 212. col. pen. vol. 2. Tiraq. de iur. primog, q. 40. nu, 39. 52. 53. 90. 107. Grat. consi. 7. n. 11. vol. 2. & consi, 8. n. 5. cum aliis supra citatis nu. 162.

*161 Neptis ex filio primogẽito per representationẽ prioris gradus c proximior quàm illius patruus efficitur*

*126 Neptis primogeniti filia per representationẽ ita patris locum & gradũ cũ eadem qualitate exclusiua subintrat vt patruum sicut us illũ excluderet ... excludat.*

*163 Ex fili maioris substitutione nepotem vel neptẽ excluso patruo ad m... deberi lege 2. tit. 15. ... tit. 2. decisum esse probatur.*

¶ Sexto tandẽ hoc idẽ expressissime probatur atq; deciditur in d. l. 2. titu. 15, parti. 2, donde se presupone el mesmo llamamiẽto contenido enla institución deste mayoradgo en quãto dize, q̃ succeda enel reyno el hijo mayor despues dela muerte de su padre, vt patet ibi. * Tuuieron por derecho q̃ el señorio del reyno no lo ouiesse sino el hijo mayor despues dela muerte de su padre en todas las tierras del mũdo do quier q̃ el señorio ouieron por linaje, e mayormẽte en españa. * &c. Y dize luego. E porende establecieron que si hijo varon no ouiesse la hija mayor heredasse el reyno, Y aun mandaron, que si el hijo mayor muriesse antes que heredasse, si dexasse hijo o hija que ouiesse de muger legitima que aquel o aquella lo ouiese y no otro alguno &c. Quibus verbis exp̃sse satis deciditur, q̃ ex dispositione, qua filius mayor vocat̃, nõ patruus siue alius cuiusuis gradus ætate maior, sed nepos ac primogenitus maior suis fr̃ibus admittat̃. Et ita in casu isto cõcludẽdũ est, q̃ por el dhõ llamamiẽto de el hijo o hija mayor solamẽte es llamada y cõprehẽdida la dhã Marq̃sa como hija primogenita del hijo mayor, y no puede ser amitido el duq̃, aunq̃ fuesse mayor de edad por ser de diferente linea y de grado mas remoto, y porque la mayoria se ha de considerar enel primer grado y enla persona a quien passa y se trãsmite la primogenitura iuxta omnia præallegata.

*164 Patruus ætate maior nepoti minori preferri posset, vbi sola ætatis prerogatiua inter oẽs descendentes nulla gradus habita ratione attendenda esset.*

¶ Y por lo dicho se responde y satisfaze muy facilmẽte a todo lo q̃ en contrario se alega: porq̃ si el duq̃ se quiere ayudar delos q̃ dizẽ q̃ siẽdo llamado el hijo mayor se entiẽde por el q̃es mayor de edad, y q̃ poresto el tio se p̃fiere a el sobrino q̃ es menor, aq̃llo auria lugar quãdo cõstase q̃el instituidor cõsidero la maioria d̃ edad entre todos los descẽdiẽtes, y respecto de todos los grados sin hazer distincion alguna dellos, y sin tener cõsideraciõ ala primogenitura

de cada

de cada grado,q̃ es lo que eneste caso se cõsidero,como esta fundado,vt declarat Alex.in d.consi.4.vol.4,& Affli.in c.1.de succ feu.n.77.& secũdũ aliam impreſsioné.n.49.& Alti.in respon.525.n.6.cum cæteris supra citatis

¶Item & secundo,dela mesma manera se excluye lo que dizẽ Sadoleto y Soccino in d.l.si cognatis.ff.de reb.dub.cum aliis,si qui sunt qui tenent, que siendo llamado el hiio mayor para despues dela muerte de el padre se prefiere el hiio segundo mayor de edad al sobrino menor, porque el mesmo Soci, se declara y dize,que aquello aura lugar quando enla disposicion se considero solamente la mayoria de la edad,pero que si para despues del hiio mayor fue llamado el nieto hiio suyo antes que el hiio segundo, prout in casu isto, porque entonces consta que se considero la mayoria y primogenitura de cada grado,lo qual regularmente procede y se entiende en todos los mayoradgos, especialmente de España, iuxta omnia supra proxime dicta,el sobrino hiio del hiio mayor se prefiere al tio,per ea,quæ supius adducta sunt.n.140. 165 Quod Soc. & Sadoletus dixit. l. si cognotis de rebus dub. eo casu procederet, no sola ætatis prerrogatina non vero gradus seu primogenitura inspiceretur.

¶Item& tertio,los que dizen q̃ siendo llamado el primogenito se admite el hiio segundo siendo predefũcto el mayor,no declaran, q̃ aq̃llo aya lugar quãdo del mayor ouiessẽ q̃dado hiios,y por esto se hã de entẽder quãdo el hiio mayor no dexo hiio ni descẽdiẽte algũo,quia tũc verũ est,q̧ secũdogenitus tãquam primogenitus admittitur,iuxta ea quę not. Abb.p text.ibi in c,licet de voto nu.5.not.Bal.in l.ex hoc iure.ff.de iust.& iur.q.6.Paris.cõs.72.vol,4 n.113,& Tiraq.de iur.primog.q.3.cũ aliis p eũ ibi adductis.& Moline.de consue. Paris.lib.1.§,3.g.1.q,3.n.5.&.§.8.gl.1.q.5.n.32.& quod tenuit Pala.ruui. in rub.de dona.inter vir.§,69,n.30,vers.d̃ vno & sequẽti.cũ his quæ dicit.n. 37.ad fi,quod idẽ voluit Bal.in d.l.§.siq̃s prioris.talẽ.C.de secũ,nupt. vers, sed pone,quẽ sequitur Alex,ad Bar.in l.1.§.qui habebat.ff.de bon.pos,cõtra tab,& alii,quos citat Tiraq.in d.q.3.n,6.&.7.& in his terminis loquit̃ Runi. in cõtrariũ adductus in consi,192.ac etiã in consi.151.vol.2.& etiã Aciat.in d, l.pximus de verb,signi.& gl.greg.in d,l,28.tit.8.par.5.qui oẽs nec dicunt nec supponunt q̧ ex filio primogenito prædefuncto nepos aut aliquis ascendẽs superfuerit,si enim filiũ vel filiã reliquisset,nullatenus filius secundogenitus ius primogenituræ sibi vindicare,aut primogenitus dici posset,quia primogenituræ ius in filiũ primogenitũ tãsmissũ esset, vt superius.n,135.dictũ est. Et ideo isto casu secundogenito acquiri minime posset,quia in vnum tantũ ius primogenituræ transfertur. vt p Old.consi.231.n.2.in fi.per tex, in c.Ioseph,de verb.sig.& Tiraq.de primog.q.42.n,3,cũ aliis. Et quod Bal.dixit in alleg.l.vt intestato.C.de suis & legi.hær,cũ aliis,qui eũ sequũtur, scilicet,q̧ si filius primogenitus vocatus sit,tũc patruus idẽq̧ filius secũdogenitus nepoti ex filio primogenito relicto p̃feratur nullo iure sustineri posset quia in eisdẽ terminis vbi filius maior seu filius primpgeni t̃ vocatur, etiã de iure cõmuni contrariam sententiam tenet communior opinio,imo q̧ isto casu nepos patruo præferatur,prout concludit Tiraquel.de iure primoge.q.40.num.11. cũ aliis supra in primo prioris articuli fũdamẽto citatis,idq̧ iure regio iuxta legis partitæ ac Tauri decisionẽ omni prorsus dubitatione caret.Quare Bal. ac cæterorum opinio in ea solum successione procedere posset, in qua re- 166 Secũdogenitus eo casu tanquam primogenitus admittitur quo filius maior nulla relicta ohole deceßisset. 167 Primogenituræ ius vni tantum acquiritur. 168 Primogeniti substitutio patruũ exclusio nepote in ea successione admitteret a qua repre sentatio excluderetur.

 presenta

presentatio non admittit[illegible]r,iuxta ea,quæ not.Bar.in auth.post fratres.C.de legi.hær.&idem Tiraq.[illegible]iure primog,q.41.n.4.in fine.

169 *Baldi decisio in l.2.de iure emphiteosi, nihil predictus aduersatur.*

¶ Quarto deniq; minus obstat sententia Bal,in l,2.C.de iure emphi. vbi n,5.dicit.[illegible] ex pacto trãseat emphiteosis in filium primogenitum acquirit ei,qui tempore mortis emphiteotæ alios antecedit,ex quo voluit inferre Sa doletus & Soc.in l.si cognatis.ff.de reb dub.q̃ si post mortẽ emphiteotæ voca tus sit primogenitus,eo casu filius secũdogenitus qui tp̃e mortis emphiteotę primogenitus reperitur nepoti p̃ferendus esset,nã si recte Bal.intelligatur, quod ipse dixit nihil his,q̃ dicta sunt aduersari cõstat.Et primo, quia si Bal. mẽs fuit,put eã intepretat̃ ibi Ias,q̃ in illo casu ad emphiteosim vocatus cẽseatur,qui in primo gradu cõstitutus oẽs alios antecedit, vt cęteris sequẽtis gradus p̃feratur,iuxta gl.cõiter receptã in l,gallus.§,1,ff.đ libe.& posth.quod idẽ Ias.in d.l.fi.n,121,versi,aut enim,dicit sibi videri nouũ ius primogeniturę,entẽdiẽdo q̃ Bal.quiso q̃ quando fuesse llamado el primogenito para la succesiõ dela emphiteosi,muerto el hijo primogenito aya de succeder el hi jo segũdo por ser del primer grado,y q̃ ãtecede alos otros delos demas grados y no el nieto por [illegible] del segundo,aun entẽdido desta manera es en fauor de la Marq̃sa,y no del duq̃,porq̃ si por el llamamiẽto đ el primogenito se ha de p̃ferir el q̃ esta enel primer grado alos demas.Por todo lo dhõ se muestra,q̃ la dhã Marq̃sa como hija primogenita del hijo mayor pa esta succesiõ esta en el primero gradu y linea mas cercana,y el duq̃ su tio enel segũdo grado y di ferẽte linea,y poresto la Marq̃sa le p̃cede,y a de ser p̃ferida.Y lo segũdo se res

[illegible] *Substitutus qua primogenitus post mortem vocatur nepotem qui mortis tempore primo genitus reperitur admittit.*

põde,q̃ Bal,solamente dize q̃ siendo llamado el primogenito succedera el q̃ p̃cediere alos otros al tiẽpo dela muerte del ẽphiteota,enlo qual no niega, q̃ si el hijo primogenito dexo hijo o hija a quiẽ passase la primogenitura no se aya đ p̃ferir al tio,ãtes lo p̃supone,porq̃ eneste caso el nieto q̃ q̃da y es primo genito al tiẽpo dela muerte del padre es llamado y p̃cede a todos los demas, y a de ser p̃ferido enla succesiõ q̃ se defiere a el q̃ se halla primogenito al tp̃o dela muerte del emphiteota,iuxta tex.in l.ex facto.§.pe.ff.ad treb,cũ omnibus superius adductis in nono primi articuli fundamento nu.40.

¶ Itẽ & tertio se responde,q̃ aunq̃ Bald.exp̃samente dixera q̃ muerto el hijo primogenito en vida del ẽphiteota le succedera el hijo segũdo como primo genito,no seria cõtrario,sino muy cõforme a todo lo dhõ,porq̃ Bald.no dize ni p̃sume,q̃ a el hijo primogẽito ouiessẽ q̃dado hijos,y q̃ el hijo segũdo su tio los exclnyesse,y antes delo q̃ dize se entiẽde lo cõtrario,porq̃ si quiso q̃ succediese el hijo segũdo como primogenito necessariamẽte a de p̃suponer q̃ el hi jo mayor no dexo hijo ni decẽdiẽte aquiẽ passasse la primogenitura,pues de de otra manera el hijo segũdo no seria primogenito,put supra cõprobatũest y assi lo entẽdio Tiraq.de iur.primog,q.3.n.5.& gl.greg.in l.28.ti.8,pt,5.ver bo segũ se auiene. Y esto mesmo quiso Altia.in alleg,l. proximus,ff.de verb. signifi,& Ruyn.consi.151.&.192.vol.2.

¶ Quarto & vltimo se respõde,q̃ aunq̃ Bal,exp̃samẽte dixera q̃ en aq̃l caso el hijo segundo se auia de preferir a los hiios del hiio primogenito predefuncto, la parte del Duque no se podia fundar enello, quia Baldus ibi loquitur

in

in cótractu emphitheitico,in quo ficut & in aliis cótractibus hinc inde obli gatoriis filii apellatióe nepos nó semp continetur,vt tradit Bar. in l.liberorú.ff,de verb.sig.n.8.Ancha.in cle.1.de baptismo.idé Bal.& alii in l.in suis.ff de lib.& posth.& in l.cú vir.ff.de cond,& demóst.& in l. maximum vitiú,de liber.præt.& in terminis tenet Salic.in d.l,2.C.de iur.emphi. 21.nu.23.& ibi Iaf.n,191,quamuis in emphiteosi,quæ ad hæredes transitoria esset prædicta Bal.ac cæterorú decisio non procederet siquidé in ea filiorú appellatione proculdubio nepotes cótinetur,vt tenet Paul.consi.146.vol.2.& Imol. in l. gallus.§.1.in fi.ff.de lib.& posth. Alex.consi.129.vol.5,n.6.7.8,& Corne.cós. 24.vol.2.n.3,& Illus.præs.Couar.sua,q,pract.38.n.13. versi.sic in éphiteosi, cú pluribus adductis per Tiraq.de iure primoge.q.40.n.185.cú seq.& Rolád. in consi.68.vol,1.n.39.&.52.in casu tñ isto prædicta maioratus institutio à dicto Gundissaluo ferdinádo códita non per cótractú facta dici posset, quia potius vltimi iuditii vim habet,vt tenet Pala.ruum.in l,44,Taur.nu,2. & ibi etiá doctor đ Castillo in gl.1.& Tiraq.de iure primoge,q.68.n.1,vel mortis causa dónatio facta dicetur,vt probat l.10.ti.12,lib.3.fori,& in l.1.&.2.ff. de don.caus,mor. Et quáuis a dicto dño rege Hérrico solú fieret tanquá principis gratia latissime deberet interpretari.vt in l.fi,ff.de const.princ.vbi per Iaf.& omnes in c.cú dilecti,de donatio, ita vt in ea filii appellatione nepos includatur,vt per Bar.in l.liberorú.ff.de verb.sig,col.4,versi. quæro quid in rescriptis prin.& ibi per Altia.in fi.& not.Soc.iun.cós.144.vol.3.n.85.quod idé in feudi concessione dicit habere locú Iaf.cú aliis in l.gallus,§. institués n.25.ff.de libe.&posth,Et si maioratus p donationé fiat,idé locú habet,vt tenet Illu.præs,q.prac.38.n,12,&pbat l.tau,40,quæ gñaliter in quouis maioratu siue p cótractú siue vltimú iuditiú fiat representationé semper admittit. ¶De todo lo qual se cócluye q̃ enel dhó llamamiéto de hijo o hija mayor đ tal manera se incluye y cóprehéde la dhá Marq̃sa,q̃ solaméte se verifica enella la dhá calidad de hijo mayor por ser,como es,hija primogenita del hijo mayor,y no se puede verificar enel duq̃ ni lo cóprehéde aunq̃ fuesse mayor đ edad,por ser hijo segúdo,e q̃no fue ni se puede dezir hijo mayor ni primo genito por auer dexado el códe dó Pedro,q̃ fue el hijo mayor ala dhá marq̃sa por su hija vnica a quien passo y se transmitio el derecho de la mayoria y primogenitura,y conella la succesió deste dicho mayorazgo.

171 *Filii appellatione in contractibus hinc inde obligatoriis nepotes non semper continentur.*

172 *Filiorum appellation in cotractu emphiteosis quæ ad hæredes transitoria sit, nepotes etiam intelliguntur.*

173 *Maioratus istitutio vltima voluntas,siue mortiscausa donatio dicitur*

174 *Princ[illegible] gratia [illegible] citur,latissime interpretatur.*

175 *Filiorum appellatione in concessione [illegible] e rescripto [illegible]cipis, nepotes etiam intelliguntur.*

176 *Filiorum appellatione in cótractu feudi,quia principis gratiam continet nepotes includuntur.*

*TERTIO, dux prefatus eo quòd non solum filius ætate maior, sed etiam masculus sit prefatam Marchionisam excludere inaniter instat.* 177

¶QVANTO ala tercera calidad,por parte del duq̃ se dize,q̃ el q̃ ouiere de succeder eneste mayoradgo demas de ser hijo mayor ha de ser varon porq̃ el instituidor para despues de Pero fernádez llamo al hijo mayor varó q̃ dexasse y dispuso q̃ si hijo varó mayor no ouiere q̃ lo aya y herede su hija la mayor. Delo q̃l quiere sacar y arguir q̃ de tal manera esta llamado el hijo mayor varó de cada vltimo posedor,q̃ auiédo qualq̃er hijo decédiéte varó no puede ser admitida la hija,q̃a masculi substitutio filiá nó includit,vt in c. Raynald,de testamentis,& per Bart, nume, 4. & per omnes in l. cum auus.

179 Filia Patris masculinitatem repre sentare nequit.

180 Fœminę locus nō patet in feudo dōec masculus superest.

181 Maior... inclusio illius prę... ionem potius quàm fœmi n... ...ionem inducit.

182 Filio masculo substituto deficiente filia tanquā remoto impedimēto succedit.

183 Ma... ...e... ...te minor in maioratus successione fœminę quamuis eiusdem gradus ac lineę, præferri debet.

184 Fœmina proximioris gradus ac lineę masculo remotiori, nisi aliud expresse caueretur preferenda est.

n.de conditio.& demonstra.Idque locum habet etiam in casu quo represen tatio admitteretur,quia filia patris masculinitaté representare nequit, vt ꝑ Bart.in l.liberorum.ff. de verb.sign.n.3.& oés in l.venia.C.de inius vocā. & Soc.in d.l. cū auus.n.80.& vbi filia in dfectū masculorū ad feudū admittitur non patet locus fœminæ in feudi successiōe,donec masculus superest ex eo, qui primus de hoc feudo fuerit inuestitus,vt in c.1.de eo qui sibi & hær.suis vbi hoc notat. Aluarotus col.2 & Anchar.cōsi.159.& cōsi.359.& Abb.consi. 57,nu.6.vol.1.& Deti cōs.15.cū aliis.y por todo esto pretende ꝙ aunque todas las otras qualidades ꝙ estan dichas se verifican enla Marꝙsa, porꝙ esta le falta y se halla enel ha de ser ꝑferido enesta succesiō. Lo qual es tā sin fūdamēto,ꝙ no merescia respuesta,y breuissimamente se excluye por lo siguiēte.

¶ Lo primero,porꝙ quādo es llamado el varō para la succesiō del mayorad go regularmēte y siēpre se entiēde ꝙ es para ꝙ el hijo varō se ꝑfiera ala hija,pero no para ꝙ por ello las hēbras ꝙden exclusas dela succesiō por todos los varones,no auiēdo disposiciō expressa ꝙ las excluya,vt tradit Abb.in c.dilecti de arbitris,n.11.& tex.in c.significauit,de rescri.vbi hoc idē not.Bal.n.1.& idē Bal.in l.fr̃es C.de inof,test.n.13.vbi dicit,ꝙ isto casu ponitur ordo prælationis,non necessitas exclusionis.& Paul,in l.fi.C.de verb.sig.n.2.& in cōs. 14.vol,2,n.4.& Deti.consi.85.n.67.& ideo vbi filia vocatur in defectū filii maioris masculi,prout in casu isto,deficiente filio maiori tanquā remoto impedimēto filia succedit,vt tenet Soc.cōs.150.vol,1.n,25.& cōs,10.& cōs.63 n.3.& cōs.93.vol,3.& Cor.consi.230.n,8,vol.3.& Deti.consi.569.n,3,&.4.& Soc.iuni.consi,1.vo..1.& Ruyn.consi.35.n.2,vol.3.

¶ Lo segūdo,quia licet in hac maioratus successiōe masculus ad ꝑlationē vocatus cēseatur, ita ꝙ filius masculus etiā ætate minor filiabus fæminis ætate maioribus semꝑ ꝑferatur,prout tenuerūt Iacob.de aren.in l.Lutius,§,quęsitū ff.de leg.3.& Guido papæ decis.506.n.22,& alii,quos retulit Tiraq.de iur.pri moge.q.10.n.18.&.q.11,n.2.& Illust.præs.à Couuar.reso.5.lib.3,n.5.hoc tñ ꝓ cedit vbi masculus cū fæmina in priori linea ac in eodē gradu eoꝗ ꝓximiori reperitur:tūc enim masculus etiā minor fæminę ꝑfertur:si aūt fæmina proximioris lineæ gradusꝗ sit,à masculo remotiori nunquā excluditur,nisi expresse id à disponēte caueretur.iuxta tex.in c.1.de duobus fr̄ibus à capita inuest. & tenēt Iacob.& Pet,in l.cū pater.§.quindecim.ff.de leg.3.not.Bal.in l.iubemus n.3.C.ad trebel.& in l.in multis.ff.de sta.hom.& in l.quod.vero.n. 3.ff.d legi,& in d.c.significauit de rescrip.& in l.1,ff.d senat.& Anch.cōs,339 col.6.versi.postremo.& Paul.cōs.125.vol.4.col.1.& Afflic.in c.1.de natu.suc, feu.n.43.&.in c.1.de succe,feu.in prin.n.76,&.77,vers.rursus septimo.& ibi in.§.& quia,n.23.& Iser.in c.1,de eo.qui sibi & hære.sui.n.2.Deti.in.l.fæminæ.ff,de regu.iur.n.50.&.112.& consi.168.& Moline.in consue.Paris.§.16.n. 2.& Tiraq,in d.q.10.n.25.Xuarez in l.quoniā in prioribus.C.de inoffi.test. fol.73.Gram.decis.1.n,26.& glos.Greg.in l.2.tit,15.part.2.verbo.hijo varon & in verbo,el mas propinquo. Et melius in.l.3,tit.13,parti.6.verbo,mugeres col,2.vers.de more Hispanię,& col.3.&.7. y pues eneste caso consta que la dicha Marquesa esta enel primer grado y linea en que no tiene varon que le

præceda

preceda, y el duque quanto a esta succession es de otra linea y grado mas remoto, como esta fundado, euidentissimamente se sigue que a de ser preferida al dicho duque su tio.

Lo tercero por q̃ enlos ꝓprios terminos, quãdo es llamada la hija en defecto d̃ hijo varõ, q̃ la nieta hija del hijo mayor p̃defũcto q̃ no tiene hermano varõ del mesmo grado q̃ le preceda, sea de preferir al tio varon, assi lo concluye Pedro de Bella pertica in dicta.l.cum pater, §, quindecim, ff, de leg.3.nu.13. versi.in contrarium Bal.n.5.Paul.nu.4.in dicta.l.venia.C. de in ius vocan. Paul.cons.47.num.1.vol.1.optime Deti.consi.568.num.3.&.4.Afflict.in dicto.c.1 de success.feud.nu.76.&.77.& in.c.1.de natur.succes. feud.à nu.20, vsq; ad n.56.& Ruy.cons.143.n.8.versi. Et hoc vol.2.& consi.92.n.9.& cõs.93.nu.16.& cõs.142.col.2.& in cõs.144.n.2.vol.2.Iass.in.l.qui exceptioné in prin.col.2.ff.de condi.in deb. Pala.ruui in rubri de dona.inter virum, §.69.num.29.Molil.ad Alex.consi.4.vol.4.& in consuetud. Paris.tit.1.§.12.glos.1.quæst.1.num.2.Tiraq.de iur.primo.quæst.14.num.3,&.4.&.6.illust, Præses à Couuar.resol.5.lib.3,num.5.& quæst.pract.38.num.8. Paris.consi, 41.num,79,vol.3.vbi num.81.dicit quòd ista est communis opinio.&, glos, grego.in dicta.l.3.ti.13.part,6,verb mugeres col.3.versi,sed pone. 185 *Substitutio quasi filia in defectũ filii masculi vocatur neptẽ ex filio maiori predefuncto relictã nõ vero ... adm.*

¶ Quarto & vltimo hoc idem apertius expressiusq; deciditur in præalleg l.2.tit.15.partit.2.vbi in hoc eodem casu, quo cauetur, que lo herede el hijo mayor, y si hijo varon no huuiere, lo aya y herede la hija mayor. dicta lex. disponit quòd si ex filio maiori predefuncto filia tantum supersit, illa patruo ac cæteris cuiusuis alterius gradus præferatur, quod etiam probat.l,9.tit.1. partit.2.&.l.2.tit.18.&.l.4.tit.4.par.3 Ex quibus constat, quòd in casu isto, quo instituens eisdem verbis disposuit.* Y si hijo varon no ouiere que lo aya y herede la su hija mayor, non hoc induxit, quòd neptis primogenita ex filio maiori relicta ab eius patruo secundogenito excludatur, sed solum, q̃ filius masculus eiusdem gradus ac lineæ, si existat, præferatur. Sitamẽ filius primogenitus prioris gradus ac lineæ deficiat, filia ab eo relicta tanquã proximior admittetur, & patruum masculum excludet.& cum hoc à iure sic decisum sit, hoc idem instituentem voluisse credendum erit, quia secundum iuris regulas disposuisse intelligitur, vt in.l.hæredes mei, §.cum ita.ff. ad trebellia.& in.l.si duo, ff.de acquir.hæred.in.l. vxorem.§.testamento.ff. de leg. 3.& ita verba prefata interp̃tãda sũt, vt exclusio filiæ, que inducitur ex masculi inclusione ad exclusioné neptis fauore patrui, q̃ nec instituens expressit neq; cogitauit non extendatur, iuxta ea quæ tradit Bal.in.l.venia. C. de in ius vocand.cum à Cursio & Paul.ibi & Alexa.in.l.1.C, de success.ædicto.& Iass.in dicta.l.qui exceptionem in pricip.col,2.ff. de condi.indeb. Soci.consil.122,vol.3.nu.1.& consi,26.nu.16.vol.4.quod ita declarat Paul.dicto consil.47.vol.1.nume.1,& Deti.consi.568.nume.4.& consi.569.num.2.& Ruy.consi.31.vol.3.n.6. &,7.cum aliis supra citatis. Delo qual se concluye, q̃ pues la hija esta llamada en defecto de hijo varon del mesmo grado y no tiene hermano ni otro varon mas cercano que ella que le preceda, el tio que es de grado y linea differente y mas remoto no la puede excluyr, y por el llamamiẽto

*... oge... to prædefuncto relicta eius patruo masculo prefertur ex substitutione qua filius maior mascu... codi... ficie... jemir... vocatur.*

187 *Dispositio secũdũ iuris regulas quas disponẽtẽ obseruare voluisse creditur inter pretãda est.*

188 *Fœminæ exclusio quã inclusio filii masculini ĩduxit ad neptis exclusionem fauore patrui nisi id expressum esset non extenditur.*

namamiẽco dela hija ma, or en defecto de hijo varõ esta llamada y se ha de preferir a su tio.

¶ Y no obsta contr ..to lo que dispone el tex in dicto.c.1.de eo qui sibi & hered.suis,quia text.ille procedit in materia fæudali,vbi omnes fœminæ à succesi.. ne excludunt,vel fœminę omnibus masculis deficientibus admit

*190 fœminæ a sucessione maioratus per masculũ qui nõ sit prioris .v. eiusdẽ gradus nisi in feudis et vbi agnationis fauor attenditur non excluditur*

tuntur prout in rub.illius tituli ꝑbatur aut instituens,vt agnationi consuleret propter masculos cuiusuis gradus,ita fœminas succedere permisit, si nullus masculus existeret.Vbi vero hoc nõ exprimitur,& agnationis fauore non attenditur prout in casu isto tunc fœminę solum abeo qui in eodem gradu & linea reperitur,excluderetur.& ita declarat Isernia.in eo.c.1,de eo qui sibi & hæred.suis.Cor.in consi.199.vol.2.num.44.Tiraq.de primogen. q.14.nu.6.& glo.greg.in dicta.l.3.titu.13.part.6.verbo mugeres,col.7. vers. an aũt,cum cæteris supra citatis.sed in casu isto tàm iure cõmuni quàm Regio,nec non ipsius disponentis voluntate ab hac succesione fœminæ nõ excluduntur,sed ad eam potius inuitantur,& ex predicta institutione nulla conseruandæ agnationis ratio expressa vel tacita de duci posset,quia filias

*191 fœminæ sicu: mas ... radatĩ inuitentur ... nationis cõseruandæ animus excluditur.*

ac neptes ex filio primogenito,idem instituens filio secundogenito preferri voluit prout superius ostensum est.& ex hoc animus conseruandæ agnationis excluditur,iuxta ea quæ notat Soci.in.l.gallus.§.nunc de lege in fin. & ibi Claudius.ff.de lib.& posthum.& idem Soci.in.l.cum auus col,4.versic.secundus casus.ff.de condi.& demonstr.& in consi.28.vol.4. num.26,& Deti.consi.419.num,17.versi.non obstat & consi.466.num.9.ad fin. & nu, 10.Curti.iuni.consi.49.num.8.ad fin.& Paris.cousi.41.vol.3.num.81.& consil,23.nu,29.vol.2.& Soc.iun.consi.23.n.34. vol.1. cum aliis.atq; ideo exclusa filia propter filium masculum eiusdem gradus ac lineæ neptis propter patruum alterius gradus & lineę non excludetur quia exclusio prędicta ad primum tantum gradum restringenda est, iuxta Bald. in,l. si defunctus.C. de

*192 Exclusio filie propter filiũ masculũ ad primũ tãtũ gradũ restringẽda est*

suis & legi.hæred. Alex.consi.80,num.4,vol.1.& consi.97,vol.2.nu.5, Imol. in.l.si vero.§.de viro.ff,de solu.matr.n.33.& Rub.consi.120.col.fin. & paris. dicto consi.41.nu.37.vol,3.

¶ Y finalmente no obsta dezir,q̃ la nieta aun q̃ represente el grado del padre no puede representar la masculinidad,y que por esto no aya de ser admitida ni preferida a su tio, porque esto se deuiera considerar, si todos los varones de todos los grados se ouieran de preferir alas hembras, y no pudieran succeder sino los que fuessen varones,pero en este caso solamente se prefiere ala hembra el varõ que fuesse del mesmo grado y linea como esta dicho

*193 neptis ea successione aqua masculus fœminã nõ excludit sed illi tãtũ prefertur cum patris gradum licet non masculinitatẽ representet patruo preferenda est.*

quia prioritas lineæ atque gradus antequam sexus distinctio in primis attenditur prout supra nu .145. comprobatum est, y la nieta hija del hijo mayor predefuncto repesenta el grado de su padre y demas de estar en su mesma y primera linea se pone en su lugar,con lo qual se haze del primer grado,vt in.§.cum filius insti.hæred.que ab intestat. de fer. y en aquel primer grado no tiene varon que se le prefiera,quia filius primo genitus natiuitate sua secundogenitum exclusit,& illo semel excluso fecit locum filiæ suæ primogenitæ ab eo relictæ,quæ nulla eget masculinitate ad hocvt admittatur

quia

quia satis est quòd nullum habet masculum in eodem gradu & linea à quo excludatur, et illo deficiente expresse vocata reperiatur. Atque ideo hoc solo, quod primum locum et gradum obtinet, admittenda, ac eius patruo preferenda est. Quod probat dicta.l.2.tit.15.parti.2.vbi cum vocatus esset filius maior et deficiente filio masculo, filia maior substituta fuisset dicit lex. E aun mandaron que si el hijo mayor muriesse ante que heredasse, si dexasse hijo o hija que ouiesse de su muger legitima, que aquel o aquella lo ouiesse, e non otro ninguno, Quibus verbis probatur, quod neptis à filio primogenito relicta exclusо patruo quia locum et gradum patris representat, admittitur. Atque hoc idem probat.l.Tau.40, ibi. Dexare hijo o nieto o descendiéte legitimo. et ibi. Siempre el hijo y sus descendientes legitimos representen la persona de sus padres etc. Y se preferian al hijo segundo etc. Quia verba illa, sus descendientes, omnes vtriusque sexus significant, vt per Bal.in.l.fin, C. de suis et legi, hered. et in auten. de hæred, quæ ab intesta. de fer. et per Soci.consi.2 n.6.vol.4.et Deci.consi.223.n.2.et Paris.consi.51.vol.2.n.30.cum aliis pluribus. et quia neptis primum locum et gradum patris representat, in quo nullus masculus reperitur, et si fœmina sit, patruo, qui à filio primogenito ipsius neptis patre exclusus fuerat, in hac successione præfertur. Et ita in casu isto concludum est. 194 *Descendentium nomine tã masculi quã fœminæ significãtur.*

*✻ QVARTO denique idem actor quia non filium maiorem masculum simpliciter, sed ab vltimo quouis possessore relictum inuitatum esse proponit se tanquam filium superstitem in primis vocatum dictæq; marchionisæ preferendum esse nullo iure laborat.* 195.

¶QVANTO ala quarta y vltima qualidad por que el duque no puede negar que siendo llamado el hijo mayor varon o hija en defecto del hijo varon por ninguna via puede ser admittido el tio y la nieta su sobrina hija del hijo mayor predefuncto lo excluye, y se le ha de preferir, iuxta omnia superius adducta, lo qual es tan sin dubda que no recibe contradicion ni el duque ni sus abogados lo pueden negar ni auia necessidad de fundarlo, sino fuera para mayor declaracion de lo que se sigue, vltimamente por no tener otro medio para colorar su injusta ptetension haze todo su fundamento en dezir que el instituydor para despues de cada vltimo posseedor llamo a el hijo mayor que dexare al tiempo que finare, y que por estas palabras se deroga y altera todo lo que esta dicho, por que no se pusieron sin algun misterio ni se há de tener por superfluas, y necessariamente han de obrar algo, vt in.c.solitę de maior.& obedien.cum glo.ibi & in.l.hanc.ff.de contrahen.emptio.& per Bald.in rubrc.C.eod.tit.quæsti.9.cum vulgatis, y para esto pretende el Duque. 196 *Nullũ verbũ superflum aut sine virtute aliquid operãdi appositum iudicatur,*

¶Lo primero que estas palabras, ✻q̃ dexare al tiempo que finare, ✻induzẽ condicion y hazen condicional el llamamiento del hijo mayor para que se entienda ser llamado, si quedare biuo al tiempo dela muerte del posseedor vt in.l.stichum qui meus erit, ff.de leg.1.& in.l.nuper.ff.de leg.3. & notat Cuman.consi.13.& Corn.consi.167.vol.4. Alex, cons.30.nume. 3. volum.1, & Paris.in cons.37, volum, 2.nu.52. atque ideo si filius maior viuente patre 197 Verba illa q̃ dexare, *conditionem in ducere actor deducit.*

descedat

198 *Fideicōmiſſū condicionale nō transmittitur.*

deſcedat tranſmiſſio fidei commiſsi conditionalis in nepotem ſeu neptem impiditur.iuxta gloſ.communiter receptā in.l.1.C.de his qui ant apertas tab. quam ibi ſequntur omnes & in.l.hæredes mei.§.cum ita.ff. ad Trebellia. & probat tex.vbi per omnes.l.1.§.ſin autem aliquid ſubcondicione.C.de cadu. tollen.& in.l.1.ff.de.leg.1.& in.l.ſi.in perſonam.C.de fideicommiſs.& inter minis tenet Bal.in.l,quidam eulogio.num.23.C.de iur.deliber .& Soci.Iu. qui alios citat in conſi.14.vol.4.y conforme a eſto dize que aunque el dicho conde don Pedro fuera llamado por auer falleſcido en vida de la marqueſa ſu madre no pudo traſmitir derecho alguno para eſta ſucceſsion a la dicha marqueſa ſu hija

199 *Verba prædicta q̃ dexare al tiēpo q̃ finare, demonſtrationē etiā facere idē actor ꝓponit.*

200 *relatiuum cū verbo futuri tēporis ſi ... incerto adiiciatur ... tionē operatur.*

201 *Filii qui relinquetur ſubſtitutio incerta dicitur, quia relinquen... patre viuēte incognocibilis eſt.*

202 *Ex ſubſtitutione qua filius qui relictus erit iuitatur præmortuus nec ſub conditione vocatus cenſetur.*

203 *Filius prepræſētationē non admittitur cuius pater ſuccedendi ius vel ſpē non habuit.*

204 *Subſtitutio qua filii ſuperſtites vocantur promortuorum filios nō admitit.*

¶Y lo ſegūdo dize q̃ eſtas meſmas palabras ,*que dexare al tiempo que finare*induzen demoſtració para que ſolamente ſe entienda ſer demoſtrado y llamado el hijo mayor que quedare viuo,y no el que falleſcio en vida del poſſeedor quia ſi relatiuum cum verbo futuri temporis adiicitur corpori incerto & alias non demonſtrato,non conditionem,ſed demonſtrationē facit,vt probat tex.in.l.ſcribit.§.fin.ff.de aur.& argen.lega.& in.l.commodiſſime.ff.de liber.& poſthum.vbi Bart.& Alex.num,6.& Roderic. Xuar.in.l. quoniam in prioribus in prima ampli.C.de inoffi.teſt. Y el llamamiēto del hijo mayor,que dexare al tiempo que finare,es incierto,quia viuente patre in cognocibilis eſt filius,qui exomnibus tempore mortis maior reperietur, vt dicit gloſ.in.l.cum pater.§.à filia.ff.de.l.2.verbo,non eſſe. y por eſto dize que eſta quitada,y que el inſtituydor quiſo excluyr la repreſentacion cóforme ala.l.40.de Toro in fine,donde ſe prueua que aunque ſe admite la repreſentacion en la ſucceſsion del mayoradgo,aquello no ha lugar quando eſtuuiere diſpueſta otra coſa por el que lo inſtiruyo y ordeno, y que en eſte caſo por llamar el inſtjtuydor al hijo mayor,qne dexare al tiempo que finare, excluyo la repreſentacion,por que eſto obra que no ſe tenga por llamado el hijo mayor,que murio en vida del poſſeedor.iuxta tex.in dicta.l.commodiſsime.vbi probatur,ꝙ nec ſubconditione vocatus intelligitur, y por el conſiguiente quedan excluſſos los hijos que del hijo premortuo quedaron, y no podrian ſer admitidos por la repreſentacion de ſu padre,non enim per repreſentationem admittitur filius cuius pater nec ius,nec ſpem certam ſuccedendi habuit,vt notat Fortunius Garcia in.l.Gallus.§. & quid ſi tantum nume.29.ff, de liber.& poſthum. gloſ.Gregor.in.l.3.titu.13.parti.6. verbo mugeres col.6.verſi.l.etiam. Exquibus in quampluribus ac diuerſir locis paſſim tradit quòd vbi filii ſuperſtites ſubſtituti ſunt nepotes ex filii premortuis non ſuccedunt,vt voluit gloſ.in.l.qui plures.ff.de vulga.& gloſ. in.l. lutius.§.pater puerum,verbo portionem.ff.ad Trebellia. & gloſ.in.l,cum quidam ita.ff.de,leg.2.verbo,hæredes eius & gloſ, in.l, cum pater.§.hæreditatem.ff.de leg.2.& tex cum gloſ,in.l.2.C.quando dies lega. ced, Bald. in.l. quidam eulogio .C,de iur.deliber. col.fina. & Corne.conſi.290.volumi.4. Alexan.in conſi.30.volum.2.& Socin.in conſi.14. nume,7, vol.3. & Corne. coſi.207.vol.2.num.15.Deci.conſi.79.in princip.& conſi.299.in fin.vbi dicit quod cum teſtator vocat filios ſuperſtites, vel, quòd ſeruetur gradus

prærrogatiua & q̃ ideo filius præmortui non subintrat locum patris, iuxta ea quæ notat Curti. consi. 44. num. 10. & idem D[illegible] consi[illegible] col. 3. & consi. 480. nu. 9. & idem [illegible] lit. Paris. con. 37. nu. 5. cum. sequen. col. 2. & Ruy. cons. 181. vol. 2. col. 1. & Curti. iuni. consi. 57. nu. 6. & 7. & consi. 69. nu. [illegible] & Socin. iun. consi. 133. num. 3. versi. secundo & nu. 11. & 13. vol. 1. & in consi. 112. vol. 3. & consi. 14. & consi. 30. n. 7. vol. 4. quod etiam vissus est tenere Soc. in dicta l. si cognatis. ff. de reb. dub. nu. 5. post Sadole. ibi, & Alex. consi. 4. vol. 4. & cōsil. 123. vol. 1. & Cassan. consi. 53. nu. 12. & Rub. in consi. 149. & Acosta pro patruo pag. 91. & 92. cum alis siqui sunt, qui ad hoc adduci possunt.

205 *Filiorū superstitis substitutio inducit quod gradus prerogatiua seruetur ideoq; nepos loco patris vt cum patruo vel illo exclu so succe[illegible] mittit[illegible].*

¶ Istuæc tamen omnia nec dicto duci in aliquo prodesse nec iuri præfatæ marchionissæ nocere posse, quominus illa patruo preferenda sit non secus ac si filius, vel vel filia maior simpliciter & absq; adiectione prædicta substitueretur, iuxta ea, que superius adducta sunt, exsequentibus euidentissime patebit.

¶ Et primo, porque quando las dichas palabras. ✻ Que dexare al tiempo que finare ✻ tuuiessen fuerça de condicion o de demonstracion, y de qual quier manera que se entiendan, y aunque dellas result[illegible] los effectos q̃ el duque pretende por la clausula de suso referida, consta que no se pusieron en el primer llamamiento de Pero fernandez, hijo mayor de Gonçalo hernandez, por que el instituydor no dixo que despues de Gonçalo fernandez, succeda el hijo mayor que dexare al tiempo que finare sino que succeda Pero hernandez su hijo mayor primero heredero, y solamente se pusieron en el segundo llamamiento del nieto donde dize, que despues delos dias de Pero fernandez, succeda el hijo mayor varon, que dexare al tiempo que finare y si hijo varó no ouiere, lo aya y herede la su hija mayor. Et conditio aposita in sequenti substitutione ad precedentem non nextenditur, vt in l. quæ conditio. ff. de conditio. & demostrati. & in l. si plures & in l. nominatim. ff. de leg. 3. per Bart. in l. in repetendis. ff. eod. tit. & Paris. consi. 38. vol. 2. nu. 23. y siendo como es assi que la regla conque el instituydor llamo alos demas se ha de tomar delos dichos dos llamamientos fechos para despues delos dias del instituydor Gonçalo hernandez para que se entienda que despues de cada posseedor esta llamado su hijo mayor simplemente, y despues del el hijo mayor que dexare al tiempo que finare y a falta de hij[o] varon la hija mayor, como latamente esta fundado en el principio deste segundo articulo numero 76. cum sequentibus. Desto se sigue que las dichas palabras condicionales o demonstratiuas y todos los effectos que por parte del duque se dize, que dellas pueden resultar se han verificado en la marquesa, por que conforme a esto despues dela dicha marquesa estaua llamado simplemēte su hijo mayor q̃ fue el dicho conde dō Pedro, y despues de el, el hijo mayor que el dicho conde dexasse al tiempo que finasse o la su hija mayor en deffecto de hijo varon, y pues al tiempo que el dicho conde fallescio no dexo hijo varon la dicha marquesa como su hija mayor y vnica simpleme[nte] y sin coedicion alguna quedo y fue llamada, y como a tal le pertenece la succession, y aunque tambien fuera llamada la hija mayor, que dexasse al tiempo

206 *Verba il[illegible] primæ filii sed secundæ nepotis substitutioni adiecta sunt.*

207 *Conditio substitutioni sequenti adiecta, ad precedentē non extenditur*

po que finasse, estas palabras condicionales o demonstratiuas se ouieran verificado en ella, por que fue y es la hija mayor que dexo el dicho conde su padre al tiempo que fallescio, y estando como esta verificado su llamamiẽto por lo mesmo que el duque alega ha de ser preferida en esta successión.

¶ Secundo, aun que sine veritastis puiditio, se dixesse que despues de cada vltimo posseedor fue y esta llamado el hijo mayor que dexare al tiempo que finare, que es todo lo que el duque pretende, si quiere dezir, que estas palabras hazẽ cõdicional el llamamiẽto de el hijo mayor, y que por no auer se cũplido esta cõdicion enel conde don Pedro, no pudo transmitir la dhã succesion ala marquesa su hija, vt in iuribus supra in contrarium adductis, esto

207 Cõditio hæc si viuet filiis substitutio ni ad iecta quãuis nõ exprimeretur tacite in erat.

se excluye facilmente, por que este llamamiento no es, ni se puede dezir cõdicional, pues aunque simplemente fuera llamado el hijo mayor sin dezir, ※que dexare al tiempo que finare※ tacitamẽte se entendia que auia de quedar biuo, vt probat tex. in. l. ex facto. §. pen. & in. l. hæredibus in princi. ff. ad Trebell. & in. l. posthumos. ff. de iniusti. rup. & in. l. 2. C. de posthum. hæred. instit. & per omnes in. l. cum acutissimi. C. de fideicommiss. & tenet gl. greg. in. l. 10. tit. 4. pt. 6. verbo, dexasse hijos. col. 2, versi. nota etiam, & in terminis tenet Ripa in. l. stichum qui meus erit. ff. de leg. 1. num. 24. versi. circa oppositionem legis si in diem. y demas de questa condicion se entendia tacitamente era y es tan necessaria para el effecto dela svbstitucion. que no quedando viuo no podia succeder, vt in. l. liber homo. §. penul. ff. de hæred. insti. & in. l. vna. §. pro secundo. C. de cadu. tollend. y la condicion que es necessaria para el effecto dela disposicion, y que no siendo expressada tacitamente se entiende y ha por puesta, aun que se expresse no tiene fuerça de condiciõ ni haze la disposicion condicional, ni impide la transmission, vt in. l. Cornelius & in. l. talem in prin. ff. de hæred. insti. in. l. iam dubitari. ff. eod. in. l. 1. & in. l. conditiones in. l. si in diem, & in. l. in conditionibus. §. 1. ff. de conditio. & demostratio. & in. l. si, titio, §. fin. & in. l. cum illud. §. fi. & in. l. si dies. §. fina. ff. quando dies leg. ced. in. l. muto. §. 1. ff. de tutel. & Bart. in. l. 3. ff. de leg. 1. nu. 1. & 9. & in dicta. l. 1. ff. de condi. & demonst. num. 3. ad fin. probat. tex. cum glos. in. l. si ita. ff. de iniust. rup. cum. dicta. l. commodissime. ff. de lib. & post. & glos. in. l. 1. §. sed si in certum. verbo, aliquo casu. ff. de ventre inposse. mitt. Bald. in. l. si pater. C. de insti. & subst. sub cond. fact. num. 4. glos. in. l. 3. §. pure, ff. de. liber. & posthu. & ibi Iass. nu. 14. Imol. & Felin. nu. 29. in. c. fi. de presumptio. Et in his propriis terminis quòd substitutio illius qui supervixerit conditionalis non dicatur, nec magis ex eo transmissio impidiatur, quàm si pure, fieret, tenet Abb. in consi. 85. vol. 1. num. 3. & Roma, consi. 56. num. 3. & Soc. in consi. 250. vol. 2. num. 5. versi. confirmatur. Et Ægidius à Bellamera, decis. 723. num. 17. Iass. in consi. 154. vol. 4. col. fin. Ioan. Crot. in. l. re coniuncti. ff de leg. 3. num. 113. Aym. consi. 306. num. 3, ad fin. versi. nec obstat & Altia. in responso. 484. num. 12. versi. tercio. y por el mesmo caso que el llamamiento del hijo mayor que la marquesa difuncta dexasse al tiempo de su fallescimiento no hizo condicional la substitucion del dicho conde don Pedro su hijo mayor, y que por ellio no se impidio la transmissiõ desta succession

208 Conditio si filius substitutus viuet ad ipsius substitutionis effectũ necessaria dicitur.

209 Conditio necessaria que tacite inerat quãuis exprimatur nec vĩ nec effectum conditionis habet nec transmissionem excludit.

210 superstitis filii substitutio conditionalis non dicitur nec illius transmissio magis impeditur quam si pure ac simpliciter fieret.

ſion como ſi puramente fuera llamado, prout omnes prealegati in his terminis concludunt, no ſe puede dezir condicional el llamamiento de la dhã marqueſa ſu hiia que ſe incluye enel llamamiento del hiio maior ſuperſtite porque lo que no es condicion enel primer llamado no ſe repite ni tiene fuerça de condicion enel ſiguiente ſubſtituto. Vt probat text. cum gloſ. in dicta l. ſi in diem. §. fi. ff. de condi. & demonſtratio. per quem ita tenet Romã, in ſingul. 273. & traddit Imol. in l. Iullius Paulus. ff. eodem titu. de condi. & demonſtratio. & ſequitur Aretin. conſil. 1. num. 12. ad finem, & nume, 13, Y con eſto ſe reſponde alo que dize Fabro. in. §. ex conditionali, inſtitu, de verbo. obligatio. num. 2. vbi dicit ꝙ conditione defecta in perſona primi acquirẽtis fideicommiſsi tranſmiſsio impeditur, quia illud procedit in ea, quæ vera conditio eſt, non autem in ea quæ vim conditionis non habet, vt in caſu iſto.

211 *Conditio quæ ſubſtitutionẽ cui apponitur conditionalem non efficit, neque etiam quo ad ſequẽtem vim conditionis habet.*

212 *Conditionale fidei cõmiſſum ex voluntate diſponentis etiam præſumpta fit tranſmiſsibile.*

¶ TERTIO tambien conſta, que las dichas palabras, quæ dexare al tiẽpo que finare, no induzen condicion que pueda impedir la tranſmiſsion, Nam & ſi conditionale fidei commiſſum regulariter non tranſmittatur, ex voluntate tamen diſponentis fit tranſmiſsibile, & quælibet coniectura non ſolum expreſſa, ſed etiam tacita inducit, quòd non minus, quàm ſi purum eſſet, tranſmittatur, iuxta text. in l. in conditionibus. §. hæc ſcriptura, ff. de conditionib. & demonſtratio. & ibi notat Imola. & Soccin. & tenuit Baldus in l, ſi pater, C. de inſtitu, & ſubſtitu. ſub conditio. fact. quæſt. 1. & in l. 1. C. vt actio. ab hæred. & contra hæred. Soccinus in l. hæredes mei. §. cum ita. ff. ad Trebellian. colum. 5. & in conſilio. 5. volum. 3, numero 11. Rippa in l. 3. ff. de legatis. 1. nume. 13. Cumanus conſilio. 13. Fulgoſius conſiſilio. 15. Curtius conſilio. 75. nume. 14. colum. penulti. ad finem, Detius conſi. lio. 397. Curtius iuni. conſilio. 16. Soccinus iuni. conſilio. 141. numero. 21. volumine. 2. repetentes omnes in l. cum filio familias. ff. de legatis, 1. Cephalus conſilio. 16. numero. 39. Pariſius qui id communiter teneri dicit, in conſilio. 2. & in conſi. 5. num. 15. vol. cum alijs. Y en eſte caſo conſta que el inſtituydor demas de ſubſtituyr al hijo mayor quæ Pero Fernandez dexaſſe al tiempo de ſu muerte puſo en condicion a todos los hijos y deſcendientes del dicho Pero Fernandez, para excluyr a Alonſo Fernandez ſu hijo ſegundo y a los demas ſus hijos, porque no quiſo que ſuccedieſſen ſino en caſo que de pero Fernandez no quedaſſen hijos algunos, la qual condicion incluye y comprehende a todos ſus deſcendientes, vt ſuperius comprobatum eſt. Y eſto induze baſtante coniectura de que el inſtituydor quiſo que la dicha condicion no impidieſſe la tranſmiſsion, pues diſpuſo, que todos los deſcendientes de Pero Fernandez, ſe admitieſſen primero que Alonſo Hernandez ſu hijo ſegundo, vt optime declarat Baldus in dicta l. ſi pater. C, de inſtitu. & ſubſtitu, ſub conditionibus fact. & in dicta l. vna C. de his qui ante apertas tabul, & in l. Lucius, in. 2. ff. de hæredibus inſtituendis, & notat Cumanus in dicto conſilio. 13. & Fulgoſius in dicto conſilio. 15. & Soccinus in dicta l. hæredes mei. §. cum ita. ff, ad Trebellia, nume. 9. 10. 11. & in conſili.

213 *Fideicommiſsi cõditionalis trãſmiſſio ad grauati filios permittur ſi eoſdem filios teſtator ad ſequentis ſubſtituti excluſionem in conditione appoſuerit*

6.volum.3.& Iaſ.etiam conſi.203.col.5.& conſi.233.col.2.vol.2.& conſi.6.& conſi,29.vol.3.verſi.6 & cõſ.52.& in cõ.154.vol.4.& Deti.cõ.397.n,6.& cõſ.574 n.4,& Cur,Iun.conſi,16.& conſi.69. & Rui.cõſi,140.n.1.& cõſ.199.n.6.&.7 vol.2,& Aym.conſi.62.n.16.& cõſ.306.n.3,Pariſ.cõſ.25.n.5.& cõſ.

214 *Fideicõmiſſum ſuperuiuenti relictũ ex coniecturata mente disponentis transmittitur.*

76.n.12.vol.2.& conſi.5.& conſi.50.vol.3.& Soc.iu.conſi,141.n,24.vol.2.& in terminis, ꝙ fideicõiſſum relictum ſuperſtiti ſiue ſuperuiuenti ex voluntate coniecturata diſponentis traſmittitur,tenet Rui.conſi,79.nu.13.ad fin.& conſi.103.n.3.vol.3.& Altia.in reſpõ,621.cũ pluribus aliis,quos adducit Ant. Gabriel in concluſi.cõi.lib.4,ſub tit.de hæred.inſtitu,concluſio,2. nu... & per totam,vbi plura congerit,quæ in prædictorum confirmationem adduci poſſent.

215 *Ius ſuccedendi in maioratu dupliciter conſideratur, nam vel in habitu vel in actu quæri*

¶ Quarto eſto meſmo ſe cõprueua y declara mucho mas porq̃ la ſuceſsiõ del mayoradgo ſe puede cõſiderar ẽ dos maneras,La vna quãto ala acquiſiciõ habitual q̃ ſele ꝺfiere al hijo mayor luego q̃ nace,porq̃ deſde ẽtõces jũtamẽte cõla primogenitura ſele adquiere vn derecho y eſperãça cierta inuariable ꝺ ſuceder enel mayoradgo, la qual no ſele puede quitar,y muriẽdo en vida ꝺl padre la tráſmitte a ſu hijo mayor.vt not. Oldr.cõſ.224.n.27.&.28.&.29.& Alber.in proe.fforũ.§.diſcipuli.n.22.Abb.in cõſ,85.n.2,vol.1.qui adducit Ioã.and.in c.ſignificaſti de foro cõpet,& idẽ Io.and.in addi.ad Spec.in titu.

216 *Filio primogenito cum naſcitur certa & immutabilis ad ſucceſsionẽ maioratus ſpes acquiritur, quæ illi auferri nequit ſed ad eius primogenitũ transmittitur.*

de feud,col,4.ad fin.Soc.in conſi.252.vol.2.n.15.& Præpo.in c.1.de feu.marchi.co,7.n.8.verſi.tertio deducitur.&Bellam,in deciſ.717.n.6.&optime idẽ Bellam.in d.deciſ.723,n.17.ad fin.& Deti.cõſ,397,n.8,& Moline.de couſu. Pariſi.tit.8.glo.3.n.4.&.5,in fin,& Tiraq.de iure primog.q.21.nu.7.&.q,43.num.14.&.20.&,q.40.num,66.&.93.&.115.&.122.& melius n.196.& glo, montalui in l.1.tit.3.de la guarda delos hijos del rey in verbo, a ſu hijo col.11.verſ.ad tertiã.& gl.greg.in l,3.ti.13.pt.6.verb.mugeres,col.9.in prin. qui oẽs cõcludũt ꝙ filio primogenito etiã viuẽte p̃re acquirir̃ ſtatim ꝙ naſcir̃ certa quædam firma & inuariabilis ſpes ad maioratus ſucceſsionem, quæ à patre nec à principe illi auferri poſſet,ideoque illo in vita patris moriente ad eius primogenitũ cũ iure primogenituræ trãſmittitur,Atꝗ hoc ius ſucceſsionis

217 Primogenito viuẽte patre ius ſuccedendi quæſitum interim ſuſpẽſum dicitur.

quod filio primogenito ex cõceſsiõe primi inſtituẽtis in habitu ſtatim acquiriĩt,interim viuẽte p̃re ſuſpenſũ dicitur,vt quãplures ex prædictis tradũt.Et notat Paul.in dicto conſi.164.volum.2.num.4,ad finem,& Tiraquell.in dicta.q.40,num.108.atque ideo dixit Bald,in c.1.an mutus vel aliter impeditus,& in.c.1. col.1. de controuerſ. inter maſcum & fœminam, de benefic,&

218 *Filius viuo patre de feudo inueſtitus,cenſetur quia nõ illi ius ſed adminiſtratio deficit.*

Præpoſit.in c.1.in princip.nume.10,verſic.18.de feud. Marchiæ.quòd filius poſsidentis feudum antiquum in vita patris, inueſtitus dicitur, quia illi ius non deficit, ſed adminiſtratio.Quod ſequitur Iaſſ.in l,ſi ſorori.C. de iur. deliberan.& in l.quoties,col.8.C.de rei vendica.& in l,in ſuis.ff, de liber.& poſthum.col.2.& in conſi.182.col.6.verſic.ſeptimo,volum.2.& Ruin.conſi.

219 Regni ſucceſſio in filio primogenito cum primum naſcitur ſtatim radicatur.

27.volu.1.col,1.& Rubeus in l. non ſolum.§.morte.ff.de noui operis.nume.6.& Tiraq.in l.ſi vnquam.C.de reuoc.dona.in princip.nume.19. Et ex his etiam traddit Abb.in dicto.conſilio.85.nume.6.per text.in c.licet de voto, quòd cum filius Regis naſcitur ſtatim regnum in eius perſona radicatur. Et illum

illũ sequitur Corse.in tract.de potest.regia,pte si.q 102 n.77.& Bellame. in d.decis,723.col.pe.n.17.idq; optime probat d.l.2...15.p.2,ibi.cobdiciã auer linage q̃ herede lo suyo,e aql q̃ primero nace y llega mas ayna pa cũplir lo q̃ desseã ellos aql por derecho deue ser mas amado y lo deue auer. & l.2.ti,18. p.3.ibi,nõbrádo primeramẽte al mayor q̃ deue ser heredero.& l.1.ti.14.p.2 ibi,porq̃ los hijos q̃ dellos nacẽ son luego señalados por señores y deuẽ heredar los reynos.vnde cõclu.Bellam.in d.decis.723.n.17.ꝙ ita ius pdictũ primogenito acquirit,& eo præmoriente in vita patris ad nepotẽ trãsmittitur ꝙ auo post ea descedente cũ nepti actualis successio defertur,tunc magis ne posse hereditate patris quã aui agere dicit,quia sucesio in persona primogeniti inchoatur,& in psona neptis impletur sicut & ius transmissũ de hæreditate ttansmittẽtis dicit.vt not.Rui.cõs.22.n.16.vol.3.y enla segũda manera se cõsidera la dhã successiõ del mayoradgo quãto ala actual acquisiciõ,cũ patre iã defuncto filio primogenito bonorũ administratio dfertur de qua dixit gl.in c,1.§.fi.de feud.cogni.ꝙ filius post mortẽ patris nõ dicitur feudũ acquirere,sed in vita patris iã quæsitum capere,quod sequitur ibi Bal.Marti.laud ded.Aluarot.& Præpo.&idẽ Bal.in l.cũ ãtiquioribus,C.de iure delibe.ꝙ optime declarat idẽ Bellam.in d.decis.723.& Moli.in d.§ 8.g.5.n.5.y esto pfupuesto si biẽ se cõsidera el llamamiẽto fecho por el instituidor dl hijo mayor q̃ Pero fernandez dexare al tiẽpo q̃ finare porlas polabras del se prueua q̃ no se hizo para la dhã successiõ habitual q̃ sele adquirio a el hijo mayor luego q̃ nacio sino pa la successiõ actual q̃ sele auia de adquirir despues dela muerte de su padre,porq̃ dize q̃ lo aya y herede despues delos dias del dhõ Pero fernandez q̃ es el tiẽpo en q̃ actualmẽte auia de succeder enel dhõ mayoradgo, iuxta ea q̃ dicta sũt,& expsse Moli.vbi supra.n.5. vers.aduerte.y demas dsto cõsta q̃ el instituidor assi lo entẽdio y q̃ cõsidero ẽlos llamamiẽtos q̃hizo las dhãs dos maneras de successiõ q̃ sõ la habitual y la actual,porq̃ auiẽdo llamado paro la dhã successiõ a el hijo mayor q̃ Pero fernãdez dexare al tiẽpo q̃ finare,enlo qual cõsidero la successiõ actual q̃sele auia d adquirir despues dlos dias de Pero fernãdez,dize luego,y si hijo varon no ouiere q̃ lo aya y herede la su hija la mayor,ẽlo qual cõsidero la successiõ habitual q̃ se acquirio al hijo mayor desde luego q̃ nacio, y por esto no dixo q̃ succediesse la hija si al tiẽpo q̃ finasse no dexasse hijo varõ,sino si hijo varõ no ouiere,porq̃ entẽdio q̃ auiẽdo auido hijo varõ desde luego q̃ nacio sele auia de auer adquirido la sucessiõ habitual y el derecho y esperãça cierta de succeder,y q̃ falleciẽdo en vida del padre la auia de trãsmitir a qualquier nieto hijo o hija q̃ dexase y que eñste caso no podia succeder la hija, y por esto la llamo pa ẽ caso q̃ no ouiese hijo varõ,a quiẽ sele ouiese adq̃rido la successiõ habitual, enel qual caso era cierto q̃ la hija auia de suceder,y cõstãdo tã euidẽtemẽte q̃ el llamamiẽto cõdicional q̃ el instituidor hizo del hijo mayor q̃ Pero fernãdez dexare al tpo q̃ finare,fue solamẽte pa la successiõ actual q̃ sele auia de adq̃rir dspues dlos dias de su padre,desto se sigue q̃ por la dhã cõdiciõ puesta ẽla dhã successiõ actual no se hizo cõdicional la dhã successiõ habitual, q̃ a el hijo mayor sele alquirio desde luego q̃ nacio dl derecho y espança d suceder enel dhõ mayoradgo,ni se pudo por ella impedir la trãmisiõ de este derecho y esperança

*220 Nepos ex filio maiori defuncto post mortẽ aui de successione patrisq; næ in illo inchoata fuit potius quãm ipsius aui agere videtur.*

*221 Ius transmissũ de transmittentis hereditat. dicitur.*

*222 Filius post mortẽ patris non dicitur feduum acquirere, sed iam prius quæsitum capere*

*223 Filiũ primogenitum qui post mortem superuixerit substituens,actualem successionem considerasse intelligitur.*

*224 Transmissionem iuris habitulis considerarur instituens qui filiam non eo casu quo primogenitus filium non relinqueret, sed si illũ nõ haberet substituit*

*225 Conditio actuali successioni apposita habitualis acquisitionẽ non impedit vel suspendit.*

conforme a derecho se passa y transmitte en el nieto muriendo el hijo en vida de su padre, iuxta omnia præallegata. Y en cõsequentia de esto, aunq̃ la condicion puesta en la succession actual faltasse enel hijo por no quedar viuo al tiempo q̃ el padre finasse, esta mesma succession actual se le transmitte al nieto o nieta, porque por auer puesto en la condicion con que llamo el hijo segundo, los hijos y descendientes del hijo mayor se prueua la voluntad que el instituydor tuuo de que la dicha condicion no impidiesse la trãsmission pues quiso q̃ los decẽdiẽtes del mayor excluyessen el hiio segũdo, y succediessẽ primero q̃ el, prout supra proxime in tertio huius partis fũdamẽto dictũ est.n,113, porq̃ despues đ auer entrado la sucessiõ habitual enla línea del hiio mayor a quiẽ se adquirio desde luego q̃ nacio no podia passar a otra linea hasta q̃ la primera del todo se acabasse, vt tenet gl.greg.in l.3,tit,13, part.3.verbo, mugeres, col,9.y porq̃ auiẽdose trãsmitido enel nieto la successiõ habitual en q̃ no se puso la dicha cõdicion, tãbien sele adquiere y iũta cõ ella despues dela muerte del auuelo la successiõ actual en q̃ falto la cõdiciõ q̃ en ella se auia puesto ꝑut in terminis declarat & cõcludit singulariter Bellame.in alleg.decis,723.n.16,&.17.pro quo facit, quod decidit gl.greg.in l.7. ti.4.par,5.verb,possessiõ, vbi dicit, ꝙ conditio, quæ respicit effectũ possessionisque in bonis maioratus ex lege Tau.trãsfertur, nõ impedit ipsius possessionis acquisitionẽ, si cõditio ipsã acquisitionẽ nõ respicit quod visensisse Palaruui.in l, Tauri,45.in fi.n. 29.

226 *Successio habitualis quæ lineam primam semel intrauit te illã finitam ad aliam minime transit*

227 *Conditio quæ possessionis acquisitio ... facit illã non ...*

228 *Nepos patrem predefunctum per representatio... quasi si viueret presentem fa...*

229 *Pater ... sea de persona censentur.*

230 *Filius eadem substantia & caro patris aucta dicitur.*

231 *Patris substantia in filio trãfusa cẽsetur.*

232 *Nepos ex corpore aui natus eiusque filius dicitur.*

233 *Primogenitus nõ dicitur extinctus ex eo superest filius in quem transfusa est caro & substantia patris.*

¶Quinto ꝑterea, aunq̃ la dicha cõdiciõse pusiera no solo ala successiõ actual en q̃ se puso, sino tãbiẽ ala habitual, no se puede pretẽder q̃ eneste caso no se aya cũplido por auer fallecido el cõde don Pedro en vida de la dhã Marq̃sa su madre pues consta que que del quedo la dicha marquesa su hiia que representa su persona, y por la representacion lo haze biuo, ut prob.tex in auth.de hær,ab intest.veni.§.si igitur col,9.nã pater & filius eadẽ ꝑsona reputãtur, vt in l.fi.C.de impub,& aliis cũ his quæ cõgerit Tiraq.in l.si vnquã C.de reuocã.dona.in princi.nu.15.& probat l.2.tit,15.part.2.& filius dicitur eadẽ substancia & caro patris aucta, vt not. Abb.in d.cõsi,85.n.6.vol.1.Paul. in d.cõs.164.vol.2.col.3, ac in filio dr̃ trãsfusa substãtia pr̃is, vt in l.cũ scimus C.de agrico.& censi.li.11.& in l.4.ff.de inofi,test.& ideo nepos ex corpore aui natus dicitur, vt in l.1.C.de cõdi,inser.& in l.lutius in,2.ff.de hær.inst, ac ipsius aui filius appellatr̃, vt ꝑ Cas.in cõsu.Bur.ru.7.§.10.n.27.& ex his primo genitus nõ dr̃ extinctus nec deficere cẽsetur, si ex eo supest filius, in quẽ trãsfusa est caro & substãtia patris. vt tradit Albe.in prohe.ffoỹ.§. discipuli nu.2. Paul,in d.cõs.164.n.3.ad fi.& Soc.consi,252.n.18.vol.2, Tiraq.in d.q.40 n. 31.& Præposi.in c.1.de feud.marchi.nu.9.& facit illud ecclesiastici c.3. mortuus est pater eius, sed quasi non mortuus: simil enimẽ reliquit post se. Etsi cut existẽtia filii instituti seu vocati excludit sustitutũ, ita si ex filio nepos supsit substitutus excluditur, quia filius adhuc existere cẽsetur, vt in l.cum auus ff.de cõd,& demõst.& in l.cũ acutissimi.C.đ fidei cõis, vt ꝑ Barb.& in l.gñaliter.§.cũ aũt.C đ insti.& subst.sub cõd.fac.vbi ꝑ Ias.n.2.& Deti.n,7.& in l, iubemus.§.cum autẽ, C.ad Trebell.& traditur per gl.& oẽs in l.1.C.de conditio.insert.vbi Bal.nume.3.& in l.si vnquam.C,de reuocand.donatio. vbi

per

per Tiraq.in prin.n.3.& in verbo.donatione largitus.n. 120.& in l.ex facto §.si quis rogatus,ff.ad treb.& ꝓbat.l.10.ti.4.pt.6.vbi gl.greg.in verbo dexasse hijos.tradūt oēs in l.lutius.in.2.ff.de hær.inst.& Soc.cōs.55.vol.3.Deti.cōs. 270.n.4.& cōs.568.n.6.& cōsi.581.col.1.Ruin.cōs.36.n.8.& consi.79,nu.15 vol.3,Gozad.consi.4.n.16.Paris.consi.45.vol.3.n.35.Et similiter cōditio,si filios reliq̄rit nepote relicto verificat̄.vt in d.l.lutius,& in d.l.ex facto.§.pe.ff ad treb.& in d,l.1.C,de condi.inser.&ꝓbat p̄dicta.l.10.ti.4.pt.6. cū gl. greg. in verbo,dexasse hijos,&q̄ substitutio filii ad maioratus successionē in nepote relicto ex filio p̄defuncto verificetur,tenet Tiraq.in d.q.40.n.91.&.92,vbi dicit q̄ cū lex dederit hanc inteptationē hominū dispositionibus q̄ filius filii grauati excludat substitutū, dispositio quæ vocat filiū nepotem etiā ab eo relictū cōtinet,vt in eo verificetur & adimpleatur,& idē tenet Illust,præses Couarru.in d.q.prac.38.n.11.&.12.vbi dicit,q̄ in maioratus institutione prædicta.l.cū auus locū habet, vt dispositio,quæ vocat filiū maiorem nepotē ex filio præmortuo comprehendat,& tenet Anto.Gometi.in l.Taur.40,nu. 65.& Ferdinan,a Menchaca de success. lib.3.§.26.nume.87.idq̄ in maioratu per donationē constituto,tradit Abb.in d.consi,85.nu.4.&.5.vol.1.Paul. in d.consi.164.col.pen.vol.2.Præposi.in c.1.de feud.Marchi.nu,15,versi. sed nos loquimur,& dictus dominus præses ac episcopus in dicta.q.38 .numer. 12.& in terminis huius causæ,quòd conditio prædicta, sub qua filius maior vocatus esset si superuixerit siue qui relictusfuerit in nepotevel nepte maiore superstite,quos substitutio filii maioris cōtinet,adimpleatur vt nepos vel neptis ex eo succedat,tenet expresse Barb.in cōs.10.vol.2.nu.5. &. 8. in fi.& Bellame.in d.decis.723.n.16.ad fi.vnde in casu isto substitutio qua filius maior qui tēpore mortis relictus esset inuitatur Marchionisā præfatam cōprehendet,atq̄ eius conditionem in ea adimpletam esse fatendum erit.

*235 Conditiosi filium reliquerit nepote relicto adimpletur.*

*236 Substitutio qua filius ad successionē maioratus inuitatur nepotē admittit, quia iuris interpretatione in ea nepos includitur, vt sequens substitutus excludatur*

*237 Filii substitutio ad maioratus successionem etiam per donationem instituti nepotē inclu-d[illegible]*

*238 Substitutio qua filius maior superstes ad maioratus successionem inuitatur nepotem etiam superstitem admittit.*

¶ Sexto deniq̄ demas d̄ todo lo dhō,y en caso q̄ toda via se pudiera p̄tēderq̄ el llamamientodel dicho Conde don Pedrofuessecondicional,y queporno auerse cumplido la condicion ni auer quedado biuo quando la Marquesa su madre fallescio cesso yfalto su llamamiento,y se impidio la trāsmision,quod minime fatendum esset, iuxta omnia supradicta. No poresto se podria dezir que aya de ser admittido el Duque, y que la Marquesa huuiesse de ser exclusa desta succesion,porque como esta latamente fundado asi por la naturaleza del mayoradgo, y porque en el se admitte la represcntacion, como por ser este dicho mayoradgo perpetuo,y por estar llamado el hijo o hija mayor para tiempo futuro, lo qual incluye y comprehende a todo hijo mayor y a todos los primogenitos succesiuamente, todos los hijos y nietos y descendientes del dicho Gonçalo Fernandez que fue el instituydor, quedaron y estan substituydos, ordine succcsiuo, para la succesion de este dhō mayoradgo, iuxta ea,quæ supra in octauo& nono prioris articuli fundamentis,ac deinde pluries repetita sūt. Y de tal manera estā cōprehēdidos y substituydos y llamados todos los dhōs primogenitos y decēdiētes,q̄ cada vno tiene su ꝓpia vocaciō yllamamiēto por su ordē y grados, quia quot sūt descendentes primogeniti, tot sunt vocationes, totque iura procreantur

*239 Substitutio quæ plures gradatī admittit totidem vocationes cōtinet ex quibus tot iura secundogenitum excludentia procreantur.*

*Filius ad maiorata tus succesionẽ sub vna conditione si pater decedat nepos vero sub dupli ci si pater et auus deficiant & secũ do genitus si ma- nori atur vt iure pro- prio admittantur vocati censentur*

secundogenitum ... in gradu sequentem excludentia,prout not.Oldra.cõs. 224.n.40.Abb.in d.cõs.65.n.2,4.&.5.Paul.in d.cõs,164.n.45.Prępo,in c.1. de feud.March,n.14.& Rode.sua.in.q. maioratus fol.190,col.2.& declarat Paris.cõs. ...n.16.vol.3.cũ aliis ibi per eũ adductis. Y por esto faltando el pri mero,el siguiẽte en grado ex iure proprio iam purificato & ex propria voca tione succedit,porq̃ el hijo mayor se entiende q̃ es llamado debaxo de vna condició,si muriere el padre,y el nieto debaxo de dos condiciones, si el pa- dre y el abuelo faltaren,y el hijo segũdo debaxo delas dichas condiciones y de otra,si el mayor murire sin hijos.vt not.Bal.in cons.389.incip. co... decu- do est in nõnullis regnis,vol.2.n.1.ver.7.vbi dicit,ꝙ secũdogenitus quasi ad intellectũ censetur substitutus loco primi sub ea condicione si primus sine li beris decesserit. Et tradit Bal,in d.cons,164.v ol.2.n.4.versi.melius.& nu,7. versi.nã ad primũ.& Præpo.in c.1.đ feud. Marchi.n.11 &.14.& Tiraq. de iu re primog.q.40.n.108.cũ seq.Delo qual se sigue q̃ aunq̃en este caso ouiera fal

241 *Ne... pro- prio per m... pa- ... ... purifica- to sua ... ne secluso iure trã smissionis ac repre sentationis ad ma ioratus ... nem admittitur.*

tado la substitució del cõde don Pedro por no auer lo dexado su madre al ti empo q̃ fallecio y por ello se impidiera la transmissió, o la dicha Marq̃sa su hija no se ayudasse della ni dela representació inmediatamente por auer fal tado el llamamiento del cõde su padre,se purifico la condició de su propio llamamiẽto,porq̃ como siguiente en grado y mas cercana esta y q̃do luego lla mada,y por su proprio derecho y particular vocació a de ser preferida al du q̃ su tio,por ser dela primera linea y estar enel primer grado para esta suc- cessió.iuxta ea,quæ notat Zanchus in l.hæredes mei.§ . cum ita,ff, ad treb. n.232.versi.cæterũ,y el duq̃ no puede ser admitido por ser de diferente li- neay grado mas remoto,y porq̃ no se puede tener por purificado su llamami ento aunq̃ la substitució del cõde,q̃ dize auer sido cõdicional ouiera faltado pues el hijo segundo no succede hauiendo quedado hija del hijo mayor pri- mogenito.iuxta ea,que supra dicta sunt,

242 *Si verba illa, que dexare,demõstra tionem inducerẽt hoc ipso dicti Du cis intentio facili- us excluditur.*

¶ Quanto alo segundo,si el duq̃ por otra parte quiere dezir q̃ las palabras del dhõ llamamiẽto del hijo mayor q̃ dexare al tiẽpo q̃ finare tienen fuerça de demõstracion para q̃ solamente se tẽga por llamado el hijo mayor delos q̃ quedarẽ biuos al tiẽpo dela muerte del posseedor y no el hijo q̃ en su vida murio,y q̃ por esto sean exclusos los nietos hijos del hijo mayor predefũcto tãbien por esto sol... no se funda su llamamiẽto ni puede pretẽder que se aya de p̃ferir ala Marq̃sa,antes por ello se excluye del todo la p̃tension del duq̃,y el derecho dela Marq̃sa esta mas fundado como se prueua por lo siguiente,

¶ Lo primero,porq̃ el duq̃ y sus abogados cõfiessan,ꝙ si relatiuũ cũ verbo futuri tẽporis adiiciatur corpori incerto,tũc demõstrationẽ inducit. Si vero corpori certo ac alias demonstrato adiiciatur cõditionẽ facit. Y eneste caso estas palabras,q̃ dexare al tiẽpo q̃ finare,fueron puestas sobre el hijo mayor, el qual como esta dicho no se entiẽde q̃ es el q̃ fuere mayor đ edad de todos los hijos y descendientes al tiẽpo dela muerte del posseedor,sino el hijo ma- yor y primogenito que nacio primero q̃ los demas sus hermanos. vt in c. Io-

243 *Primogenitus di citur qui suis fra tribus prior natus*

seph de verb.signifi.prout supra circa secundã qualitatem latius dictũ est. Y entendiendo se como necessariamente se ha de entender por el hijo primo gento

genito q̃ por ningũa via se puede dezir q̃ sea pson ni cu po incierto o no demonstrado por q̃ el primogenito no es ni puede ser n s de vno, que es el que nasce primero, vt declarat Oldrad. consil. 2 1. & Afflict. in. cap. 1. de success. feud, n. 27. in fin. & Tiraq. de iure primogen. quæst. 42. nu. 3. y por el mesmo caso que es vno solo con llamar lo hijo mayor o prim genito esta tã demostrado como si porsu nombre proprio fuera nombrado, vt probat tex. in. l. 2. ff. de liber. &. posthum. quia demonstratio plerumq; vice nominis fungitur, vt in. l. nominatim. ff. de conditio, & demonstra. & in. l. quoties. §. fin. hæred. insti. & in. l. nominatim. ff. de manumiss. testa. & notat Bar. in. l. demonstratio. ff. de conditio. & demonstratio. nu. 2. & traditur in. l. certum ff. si certum peta, y solo por este nombre de primo genito o hijo mayor, que es todo vno, se haze tan cierto y demonstrado que no se puede dubdar qual delos hijos sea el que por este nombre sea llamado, vt in terminis concludit Præpos, in. c. 1. de fæud. marchi, num. 15. & 17. versi. non obstat decimum sextum, vbi dicit q quando lex vel consuetudo aut alia dispositio primogenitũ admittit statim nato primogenito & vbi primum in lucem prodiit verificãtur verba legis vel consuetudinis, & iste sic natus incipit habere qualitatẽ requisitam, vt excludat alios postea natos & propter propagationẽ ius istud primogenij transit in nepotes, quod idẽ voluit, Ægidius àbellamera in dicta decis, 723. col. penul. num, 17. dicens q eo ipso, q nacitur primogenitus secundum legem communem & consuetndinem & quasi diuinam ordinationem successor declaratur. & tradit optime Paul, in dicto consi. 164. num. 5. vol. 2. versi. ad secumdum, vbi dicit q primogenitura non variatur ex tempore sed habet actum instãtaneũ & incomutabiliter acquiritur, vt prior natus sẽper primogenitus dicatur, quod tenuit etiam Afflict in. c. 1. in prin. de success. fæud. num. 77, Soc. consi. 252. num. 18. vol. 2. & consi. 88. vol. 3. num. 1. versi. quinimo Tiraq. dicta quæst. 40. num. 166. Molin. de consued. Paris. lib. 1. §, 8, glos. 3. quæst. 2. num. 5. vbi omnes concludunt quod primo genitus eo ipso q nascitur vendicat sibi ius primogeniturę ac omnes alius prerrogatiuas y por el mesmo caso que el hijo mayor y primogenito es conoscido y demostrado y cierto que no se puede dubdar qual sea, la palabra, * Que dexare y qualquiera demonstratiua que sobre el se pusiere, no puede tener efecto de demonstracion, y aunque aquella faltasse y el hijo maior muriesse en vida de su padre o despues no dexara de ser comprehendido enla disposiciõ vt p bat tex. in. l. quintus mutius ait de ff. aur. & arge. lega ibi, si vero ita scriptũ sit, vestẽ meã illã purpureã, vt certam demonstraret, licet adiectũ sit. quę eius causa empta paratae est, & neq; empta neque in vsum ei data sit, legatum omnino valet, quia certo corpore legato demonstratio falsa non perimit legatum. quod idem probat tex. in. l, demonstratio falsa in princip, ff. de cõd. 1, & demost. & tradũt Bar. Alex. & Ias. cũ aliis in. d. l. cõmodissime. ff. de hilber. & post. & probat tex. in. l. quibus diebus. § qui dotale. ff. de conditio. & demostr. & tex. in. l. 1. §. fi. ff. de dote præleg. vbi tex. dicit, q quicquid rei sati s demonstratæ adiicitur, frustra est, & tex. in. l. c seruo. ff. contrah. emptio, & tenet Ripa in. l. centurio. ff. de vulg. nu. 141. vbi dicit, q si testator

habet

244 Primogenitura vni tantũ conuenit

245 Filius qui solus est nomine filii nõ minus demonstratur quã si propronomine vocaretur

246 Primogeniti seu filii maioris nomine is qui fratribus suis prior nascitur certus efficitur ac satis demonstratur.

247 Primo nascitur statim successor declaratur

248 genitura nõ variatur ex tẽpore

249 Primogenitus cũ nascitur primogenituram statim sibi vendicat

250 Demonstratio si deficiat non ideo ire iã certa dispositio deficit.

251 quod rei demõstratæ adiicitur frustra est.

252 Demonstratio adiecta substitutioni filii qui vnicus ac tus esset super est

habeat vnicum filium, demonstratio in illius substitutione apposita superflua est, quod idem in terminis nostris concludit Soc. iuni. consi.14. vol.4. num.7. ad fin. dicens, ꝙ qui substituit alium filium superstitē, his verbis nulla inducitur demonstratio, quia persona substituta satis demonstratur per illa verba alium filium & ideo his verbis potius inducetur cōditio. Delo qual se sigue que las dichas palabras. ✻ Que dexare al tiempo que finare, ✻ puestas enla substitucion del hijo mayor, en este caso no podrian induzir demonstracion, pues el hijo primogenito en quien se ponen es cierto y conocido, y antes harian condicion para que se entienda que el conde don Pedro fue llamado con la dicha condicion, la qual como esta dhō no pudo impedir la trāsmission y mucho menos el llamamiento dela dicha marquesa.

¶ Item & secundo consta que estas palabras ✻. Que dexare al tiempo que finare ✻ puestas sobre el llamamiento del hijo mayor no podrian tener fuerça de demonstracion como el duque lo pretende para que por ellas se entiēda que es llamado el mayor de los hijos que quedaren biuos, sino que solamēte incluyen al primogenito aunque ouiesse fallecido, por que assi lo presuponen y concluyen casi todos los que se alegan por parte del duque, y que tuuieron que quando es llamado el hijo superstite, no succeden los nietos hijos del hijo predefuncto, los quales principalmente se fundan en dezir que por estas palabras se entiende que son llamados los hijos debaxo de condicion, si sobreuiuieren, y que muriendo antes falto su llamamiento, y esta condiciō impide la trasmission, y por esto no se admitē los hijos y herederos del predefuncto. Y en solo esto se funda Azon in sum̄a. C. de his, qui ante aper. tab. col. fi. Grofed. in. l. vna, C. eod. tit. col. 2. & Bald. in. l. quidā eulogio. C. de iur. deliber. num.23. & in consi.435. vol.4. & Alex. consi.30. num.7. vol.2. & in consi.109. n.4. & .5. vul.7. & Aret. in. l. si plures. ff. de vol. n.3. in 3. not. & Soc. consi.14. vol.3. nu.7. & consi.76. nu.5. eod. vol. Iass. in consi.29. vol.4. col. fin. nu.7. Curti. iun. consi. 57. & .69. nu.2. & Gozad. consi.36. nu.11. ad fin. Paris.

253 *Si verba illa q̄ dexare, supestitē demōstrassētnec sub conditione predefunctus vocatus censeretur.*

con.37. n.51. & 77. & cōsi.9. n,23. vol.2. & cons.63. n,9. vol.3 Deti. cōsi.287. n, 13. Soc. iuni. consi.42. vol.1. num.15. & .23. & consi.4. vol.4. cum aliis si plures sint, qui in contrarium adducentur. Por el mesmo caso que los suso dichos dizen que estas palabras que dexare, o que sobre viuiere impiden la transmissiō en los hijos y herederos del premortuo por que falto la condicion de su llamamiento, presuponē y confiessā que por ellas no se induze demostracion del otro que quedo viuo, y que so lo el predefuncto fue el llamado con la dicha condicion si sobre viuiesse, por que si estas palabras hizieran demōstraciō del q̄ quedasse viuo el predefuncto, neq; sub conditione, fuera ni se dixera llamado, vt in. l. cāmodissime. ff. de lib. & posth. ni tuuiera derecho q̄ pudiere transmittir, y desto se sigue q̄ conforme alos que el duque alega en su fauor el conde don Pedro fue llamado con la dicha condicion si quedasse biuo, y aunque ouiesse faltado la condicion de su llamamiēto no se compadesce que por el llamamiento del conde sea demostrado ni comprehendido el duque, quia substitutio vnius non extenditur ad aliam pernsonam vt in, l. titius. §, lutius. ff. de liber. & post. in. l. fi. C. de instit. & substit. sub condi factis

254 *Substitutio de p sona ad personā nō extenditur.*

&

& per Iass.in.l.cum res.ff, de leg.1.& Deci.consi [illegible] num.9.& consi,46, 16.& Soci iuni.consi.185.vol.2, y por faltar la condicion del llamamiẽto del conde no se pudo impedir la transmission ala marquesa ni su llamamiento, iuxta omnia supra dicta.

¶ Item & tertio, aunque estas palabras. ✻ Que dexare al tiempo que finare ✻ puestas y añadidas sobre el llamamiento del hijo mayor se digan y sean demostratiuas, y en este caso puedan induzir demõstracion ineuitablemẽte se prueua que es inposible que puedan obrar ni disponer lo que el duque pretende, por que este es presupuesto certissimo, en que no puede auer dubda ni contradicion, que llamando simplemente al hijo mayor para la succesiõ del mayoradgo se entiende que por esta disposicion es llamado solo el hijo y nieto mayor y los demas primogenitos por la orden y derecho y grados dela primogenitura, y no el segundo ni los otros que no succeden en este derecho como esta latamente fundado en todolo que arriba esta dicho sobre la segunda qnalidad. Y lo que el duque por fia es que por añadir a esta disposicion las dichas palabras. ✻ Que dexare al tiempo que finare, ✻ sera y es llamado por ellas qualquier hijo segundo o tercero que fuere mayor de edad de los que dexare aunque no sea el primogenito ni aya succedido en este derecho sin guardar la orden y grados de la primogenitura, y aun excluyendo al nieto primogenito que en ella succedio por muerte del hijo mayor su padre, por manera que pretende que por añadir estas palabras de tal manera se altera la disposicion del llamamiento del mayor, que con ellas dispone lo contrario delo que sin ellas estuuiera dispuesto, por que llamando al hijo mayor simplemente, por esta disposicion se auia de preferir el nieto primogenito hijo del hijo mayor predefuncto al hijo segũdo su tio, y por llamar al hijo mayor que dexare al tiempo que finare, quiere que obren y hagan disposicion contraria, y que el tio se prefiera al nieto primogenito su sobrino. Lo qual es cõtra todo derecho y contra la ꝑpria virtud y naturaleza dela demõstracion, por que estas palabras demonstratiuas, que dexare, o que fuere viuo y las semejantes en que el relatiuo se junta con el verbo de futuro, no induzen disposicion alguna. porque no conciernen ni qualifican ni alteram, el verbo dela disposicion, y solamente induzen cierta qualidad en la persona o cosa que en la disposicion se contiene para que lo dispuesto se verifique en ella teniendo aquella qualidad, como lo declara y concluye Bar. in.l.demonstracio falsa.ff.de condi.& demonstra.num.3.& ibi Imol.& Soci num etiam 3. & probat tex. in.§.sub certa. institu. de legat. & in,l. si seruus legatus.§.huiusmodi.ff.de leg.1.& in.l.quidam relegatus,& in.l.siquis ita & in.l. quoties libertis.ff.de reb.dub. Delo qual euidentissimamente se sigue que pues la dispositíon del llamamiẽto simple del hijo mayor para esta succesiõ solamente comprehende al hijo y nieto y bisnieto, y los demas primogenitos y no al hijo segundo la qualidad que se añade por las palabras que dexare, no puede obrar que comprehenda al hijo segundo, ni a otro alguno que no fuesse primogenito, por que esto seria hazer nueua y muy differente y aun contraria disposicion. Lo qual no se puede induzir por las dichas pala- 255 *demõstratiua verba nihil disponũt sed rẽ vel personã in dispositione cõprehensam certã faciunt, vt in ea dispositio verificetur*

bras

256 Cōditionalia verba nihil etiā disponunt.

bas siēdo demōstratiuas como esta dicho.ni menos la podria induzir quādo fuerā cōdicionales,iuxta glos.cōmuniter receptā in.l.lutius.la.2.ff.de hæred. insti.quam ibi dicit cōmunem Imol.& Alex.con.109.&.202.&.188.vol.2.& Deci.consi.270.

¶Item & quarto.esto mismo se comprueua mas cōcluyentemente,porq como esta dicho estas palabras demonstratiuas de mas de que no induzen disposicion todo lo que obran y su propria virtud y naturaleza es,que solamente qualifican,y hazen cierta la persona o cosa que en la disposicion secō prehende,para que certificada y demonstrada por aquella qualidad se verifique en ella la dispositiō,iuxta glo.in rubri.ff.de conditio.& demost.& quæ not.Bar.& Imol.in dicta.l.demonstratio.falsa.Delo qual se sigue que la demonstracion que se haze por estas palabras*.Que dexare al tiempo que finare*puestas sobre el llamamiento del hijo mayor,y la qualidad que por ellas se induze necessariamente ha de caer y se ha de verificar en la persona incluyda y contenida en la disposicion,y llamamiento,y que no se puede verificar ni estender en otra persona alguna,que en el dicho llamamiēto no estuuiere comprehendida,por que no puede darse calidad donde falta el subjecto en la disposiciō.vt in.c.ad disoluendum de despō.imp. Y por esto si vn testador mandasse sus bienes al pariente de su linaje que se casare con su hija,aquellas palabras demonstratiuas. que se casare,no podran demostrar ni certificar al estraño que con ella se casasse para que lleue la manda , porque no es comprehendido enla disposicion. Y necessariamente sean de verificar en vno delos parientes que en la disposicion se comprehenden, para que aquel pariente que se casare con la hija lleue lamanda, vt probat tex. in dicto.§.sub certa instit.de leg.dela misma manera si haze vna manda al heredero o amigo que le alcançare vn perdon no la aura el estraño, sino el amigo o heredero que lo alcançare,vt probat tex. in dicta.l.quidam relegatu. ff.de reb.dub.cum glo.ibi. Y por todo esto euidentissimamente se declara y concluye que en este caso por las dichas palabras demostratiuas* Que dexare al tiempo que finare,*por ninguna via puede ser demostrado el duque para que enel se verifique el llamamiento del hijo mayor por que dela misma manera esta disposicion en quanto llama al hijo infuturum euentum,y para succesion de mayoradgo perpetuo comprehende los hijos y nietos como esta fundado,y sobre este llamamiento estā puestas dos demostraciones. La vna en quanto dize mayor,la qual por ser el llamamiento para succesiō de mayoradgo de todos los hijos y nietos comprehendidos en la disposicion solamente certifica y demuestra al hijo y nieto y los demas primogenitos, y haze que en solos los primogenitos se verifique y no en otro hijo ni descēdiente, iuxta superius adducta circa secundam qualitatem , por manera que si solamente estuuiera llamado el hijo mayor por sola esta qualidad y palabra demonstratiua mayor puesta sobre el llamamiento de el hijo para esta succesion,es cosa muy sin dubda y el duque no lo niega, que el dicho llamamiēto se auia de verificar enel hijo y nieto y nieta,y en los otros primo-

257 Verba demonstratiua ita rē vel personam in dispositione cōprehēsam demonstrant,vt nullā aliam includāt

258 legatū cōsanguineo qui filiam duxerit, extraneo illā ducenti nō dbetur,quia in dispositione non includitur,& illis verbis qui filiā duxerit non demōstratur.

primogenitos, y no en el segundo ni en los demas aquien no passasse el dere cho dela primogenitura aunque fuesse demas edad que el primogenito, y so bre esta qualidad se añade, otra segunda demonstracion en quanto dixe.* q̃ dexare al tienpe que finare.* la qual por todo lo que esta dicho consta que no puede certificar ni demonstrar al duque para que en el se v[illegible] fique la dis posicion y llamamiento del hijo mayor, aũque la dicha marquesa su madre lo huuiesse dexado al tiempo que fallescio por que por ser hijo segundo de la dicha marquesa y auer quedado della la marquesa su nieta primogenita [illegible] hija mayor de el cõde don Pedro su hijo primogenito, no esta ni pue de ser [illegible]mprehẽdido el duq̃ enel dicho llamamiẽto del hijo mayor ni estas palabras demostratiuas q̃ dexare al tiẽpo q̃ finare puedẽ induzir disposiciõ pa incluyr al duq̃ ni a otro delos q̃no estauã llamados, y mucho menos para excluyr la dicha marquesa q̃ como primogenita esta expressamẽte llamada.

¶ Vlterius & quito, no solamente por las dichas palabras del dicho llama miento del hijo mayor que dexare al tiempo que finare, no esta llamado ni comprehendido el duque, por que por ser hijo segundo no [illegible] comprehende enel llamamiento del hijo mayor y las palabras demonstratiuas. que dexare no pueden iduzir disposicion para llamarlo, ni por ellas puede ser demostra do para que enel aya lugar la dicha disposicion, Pero antes por estas palabras la dicha marquesa su sobrina esta expressamente llamada por serla nieta pri mogenita del primer grado que la dicha su auuela dexo al tiẽpo que fallescio y q̃ esta comprehendida en el llamamiẽto de el hijo o hija mayor, y ella sola es demostrada por aquellas palabras demonstratiuas.* Que dexare al tiem- po que finare.* porque aunque es ansi que los hijos primogenitos son tãcier tos y conocidos entre todos sus hermanos, y estan tan demõstrados que por [illegible]to se puede dezir que las otras palabras de mõstratiuas que en su llamamiẽ [illegible]o se pusiessen no podrian tener fuerça de demonstracion para los certificar y destinguir entre los otros hermanos y descendientes menores a quien n[illegible] passa el derecho dela primogenitura y que no se incluyen con los primoge- nitos enel llamamiento del hijo mayor, pero por que este dicho llamamien del hijo mayor, cõprehende no solo al hijo primogenito deel posseedor sino al nieto y visnieto mayor y a todos los primogenitos succesinamẽte com[illegible] esta dhó enel fundamento. 9. del primer articulo. y entre los dichos primoge nitos podria ser incierta la persona que aura la succesion por que se podria verificar enel hijo o eñl nieto, o en otro descẽdiente aquien se ouiesse trans mitido el derecho dela primogenitura, por este respecto las dichas palabras *Que dexare al tiempo que finare,* puestas enel llamamiento de el hijo ma yor, se dizen y son demonstratiuas y tienen fuerça y effecto de obrar y ha- zer demonstracion para que la disposicion del dicho llamamiento se verifi- que enel hijo o nieto o qualquiera otro primogenito que el posseedor dexa re al tiempo que finere. iuxta ea quæ notat Alex. & Iass. in dicta. l. commodis sime. ff. de lib. & post. & Roder. xuarez in. l. quoniam in prioribus in. 1. ampl[illegible] C. de inoffi. testa. qui in contrarium adducuntur vbi dicunt ꝙ si e[illegible] [illegible]a tus sit qui superstes fuerit, is filius demonstratus videbitur qui ex filiis institu

*259 Verba illa que de xare, al tiẽpo q̃ finare, filii maioris sub stitutioni adiecta, non condicionalia sed potius demons tratiua sũt, quia ex filio vel nepote aut cæteris primogeni tis illum qui tunc relinquetur demõ strant.*

tis

tis superuixerit atq̃ ita hic cum vocatus fuerit filius maior, seu primogenitus quem Petrus fernandez reliquerit, ex primogenitis qui in ea dispositione includuntur, is primogenitus vocatus censebitur qui mortis tempore relictus esset. Y este es el verdadero sentido y entendimiento delas dichas palabras, ✲ Que dexare al tiempo que finare ✲ puestas enel dicho llamamiẽto de el hijo mayor y no se pueden entender como el duque y sus letrados han pretendido que por ellas se demuestra el que fuere mayor delos hijos que el posseedor dexare al tiẽpo q̃ finare. por que es inposible que estas palabras puedan demostrar ni certificar al hijo segundo, ni a los demas que no fueren primogenitos que no estan comprehendidos enel dicho llamamiento sino solamẽte a el hijo o nieto o nieta, o aqualquier otro primogenito delos que en el se comprehenden para que se verifique enel que dellos dexare el posseedor al tiempo de su muerte, y en effecto es lo mismo, que si el instituydor dixaer que despues delos dias de Pero fernandez succeda el hijo o nieto o nieta, o qualquier otro primogenito que dexare al tiẽpo que finare, y como por las dichas palabras el hijo segundo ni otro descendiente que no fuesse primogenito no fuera monstrado ni podia ser admittido por no ser comprehendido enel dicho llamamiento, esto mesmo ha lugar en este caso por que estos solos se comprhenden enel llamamiento del hijo o hija mayor que dexare al tiempo que finare, y conforme a esto consta que las dichas palabras puestas y añadidas enel dicho llamamiento, no son ni se pueden dezir superfluas pues obrã y hazẽ la dicha demonstracion del primogenito en quien sea de verificar la disposiciõ y se pusieron pa este effecto. Y de todo lo dhõ se cõcluye q̃ pues la dicha marq̃sa es la primogenita que dexo la marq̃sa su abuela al tiẽpo que murio. de que no se dubda, y como tal esta cõprehendida en el dicho llamamiento de el hijo mayor y en ella se verifica la qualidad de auerla dexado su auuela quando fallescio ella sola esta demonstrada por las palabras del dicho llamamiento, y como tal a de ser preferida al dicho duque su tio.

*260 Fili maioris superstitis substitutio filiũ aut nepotẽ aut pronepotẽ in ea inclusum qui tẽpore mortis relictus erit, non vero secũdo genitũ demonstrat.*

¶ Sexto, demas de que por todo lo dicho euidentissimamente se prueua que por el dicho llamamiento de el hijo mayor, que dexare al tiempo que finare, no fue ni puede ser llamado el duque por ser hijo segundo, y no hijo mayor primo genito y que la dicha marquesa no solo no quedo ni pudo ser exclusa, si no que antes esta expressamente demonstrada y llamada como nieta primogenita dela marquesa difuncta su abuela en estos terminos, y aũ en materia de fideicommissos en que auia dubda si se deuia admitir la represẽtaciõ sin tener cõsideracion alas leyes de partida, y Toro, que la substituciõ del hijo supertite, o que fuere o quedare viuo al tiempo dela muerte cõprehenda al nieto hijo del hijo predefuncto, expressamente lo tuuo Roman. in consi. 56. num. 2. &. 3. vbi dicit q̃ ista conditio siue adiectio si tunc substitutus extabit, vel super viuet tacitæ inest, nam titulus substitutionis non cadit in prædeffunctum vt in. l. vna. §. prosecundo. C. de Cadu. tollen. & ideo in sequen. substitutione repetita non censetur quia nihil operatur, hoc etiam concludit Ægidius abellamera in decis. 723. qui in casu quo filius qui tẽpore mortis patris reperiretur maior substitutus fuerat, vt ex illa decisio. colligitur

*261 filii superuiuentis substitutio etiã in fideicõmissis & vbi non ita faciliter represẽtatio admitteretur nepotẽ ex filio prædefuncto comprehendit.*

*262 Conditio si super uiuet substitutioni tacite in est quia premortuo non adquiritur.*

tur.n.16.versi,40.& in seq.col.versi.modo dispositio cōcludit ꝙ nepos ex tali filio præmortuo succedit,& idē cōcludit Cum.cōs.13.vb expsse tenet ꝙ si substituanť ftes supstites,nō solū ipsi fratres,sed altero ex eis pdefuncto, filij ab eo supstites admittenť,nā verisimile é,ꝙ quéadmodū instituēs fratrē,it. & fris filios voluit substituere,quia satis de illis cogitauit ex quo adiecit cōditionē si diceret sine lberis.tenet etiá Fulg.in cōs.15.n.3.vbi in casu quo testator filios instituit,& siquis eorū sine filijs decederet supstitē substituit,expsse cōcludit ꝙ filij relicti ab altero filio pdefūcto,si alter filius postea absq; libe ris decedat ex ea substitutiōe admittenť,& hoc expssius dicit Corn. cōs. 37. n.5.vol.1.vbi in casu quo testator substituit filios supuiuētes & ipsorū supuiuētiū hæredes,cōcludit ꝙfilij ex altero filio pmortuo supstites ex ea substitu tione vocati cēsetur,quia potius verisimile est,ꝙ instituens filios pmortui, quá filios supuiuentes inuitare voluerit,ex quo bona ad filios supuiuētes puētura essēt,& nō minus expsse tenet hoc idē Cor.in cōs.207.vol.2.n.13.col. 6.ad finē versi.itē substituitur,vbi in terminis huius causæ dicitꝙ instituto filio lautētio filius masculus ipsius laurētij si superstiterit,& si nulli filij ex eo remāserint frácisćus substitutus fuit,&hoc casu si ex filio pmortuo ipsius lau rentij supfuit nepos,is nepos supstes post mortē laurētij eius aui admittetur & Franciscū excludet,sicut pater eius si viueret illū exclusisset . & etiá tenet Soc.cōs.250,vol.2.nu.5.vers.cōfirmanť,dicés ꝙ qualitas existentiæ tempore mortis inutiliter apponitur,quia tacite inest,&idévoluit Alex.in l,qui patri. ff.de acqui.hær.n.13.quatenus decis,Bal.in l.quidá eulogio nō admittit & expressius tradit idē Alex,in cōs.9,vol.1,n.1.&.2.vbi in terminis nostris decidit ꝙ siquis substituit quēlibet filiū sibi supstitē dficiēte filio substituto nepos ex eo supstes admittiť ex illa substitutiōe,quia si in futurū cōferať nomē filijsu pstitis late intelligiť& nepos supstites cōtineť, quod seq. Moli.in add,ad d, cōs.Alex.9.vol.1.in verbo pmortuo & tradit Alex.in cōs.199.vol,7.vbi dicit ꝙ si testator tres filios instituat & filio moriēti sine liberis supstites ac ipsorū supstitū hæredes substituat & vnus relicto filio dcedat moriētibus alijs absq; liberis filius a pmo filio pdefūcto relictus illis succedet,qa substitutio filiorū supstitū nepotē ab altero relictū cōphēdit,& ita declarat Moli.ibi in sūma e iusdē cōs.& idē tenuit Barb.in addi.ad Bal,in l,cū átiqui.C.de iur.delib.... n,11.verb.cōstat.vbi dicit ꝙ si inuestitura feudi deficiēte fre sine liberis admit tat supuiuētes in ea cōprehédūtur,nō solū fres supstites,sed etiá fratrū pmor tuorū filij supuiuētes,& qđ nō solū filij supstites sed nepotes ex filio pmortuo sicut ab intestato succederēt admittūtur.tenet etiá Ias.in cōs.154.vol.4.col, fi.vbi expsse cōcludit ꝙ si filij supstites fuerint substituti,nepotes etiá ex filio p defūcto admiteňť,ex ea substitutiōe,ná, vt ipse dicit illud tacite inerat ꝙ sup uiuat substitutus,ad hoc ut succedat, ideo expressio illa nihil magis operatur quá si non adijcereť,adhuc enim nepotes apellatione filii cōtinētur, hoc idē concludit Dec.in cōs.369.n.1.vbi aliquos ex præallegatis adducēs expsse dicit,ꝙ substitutio in qua vocati sint filij supstites includit liberos ex il lis supfuerint ex cōiecturata mēte disponētis,quia dispositū in casu quē testa tor post eius mortē euēturū cogitabat trahitur ad casū in eius vita occurrētē

263 Substitutio qua frater supstes fratri sine liberis moriēnti substituitur premortui filios admittit.

264 Filii superstitis substitutione potest ex filio premortuo comprehendi, si testator post filiū ad nepotem bona peruenire voluit.

265 Superexistentiæ qualitas post mortē substituto, quia tacite inest inutiliter apponitur.

266 Superstitis filii substitutio in futurum concepta nepotem deficiente ... tinet quia filii superstitis nomen late intelligitur.

267 Inuestitura feudi quæ fratre deficiente sine liberis fratres superuiuentes admittit, premortuorum filios ac nepotes superstites comprehendit.

268 Substitutio filii superstitis nō minus nepotem includit quàm si filius simpliciter vocaretur quia tacite inest quòd superuiuet.

269 Dispositum in casu quem testator post mortem euenturum cogitauit trahitur ad casū in vita occurrentem.

270 *Filiorum superstitū substituti otrāsmissionem non excludit cū his verbis quod tacite in[est] exprimatur.*

271 *Filii superstitis substitutio nepotē admittit vbi testator agnationi consulere voluit quia omnes gradatim vocase censetur.*

272 *Filii superstitis substitutio nepotē admittit ex filio prædefūto, si deficiētibus filiis r[epr]æsentatio r[equiritur] qui filii vocati sunt.*

273 *Substitutio qua filius superst[es] ... feudum ex secunda inuestitura vocatur nepotē qui iuxta primam succedert admittit.*

274 *Filii superstitis substitutio nepotē cōtinet vbi repræsentatio admittitur vel instituens lineam descendentium cōsiderauit.*

275 *Filii superuiuētis substitutio in futurum cōcepta etiā nepotes ac pronepotes superstites admittit, quia testator de nascituris etiā cogitauit.*

276 *Filii superuiuētis substitutio nepotē à pposità in cōditione sub qua sequens substitutus fuit continet.*

vt in l.fi.C.de posth.hær.inst.& in l.titius.§ lutius.ff.delib,& posth.& tradit hoc idē ipse Deti.in cōs.297.n.6.idē etiā tenet Crot.in repe.l.recōiūcti.ff,de leg.3.n.17,cōtra Bal,in l.quidā eulogio.C.de iu.delib.vbi dicit ꝙ etsi supstites substituanī trāsmissio nō impedit,quia exprimit illud quod tacite inerat & nihil operat,& idē tenet Curt.iun.cōs.111.n,5.cū sequē.&hoc idem tradit Ruy,in cōsi.179.volu.2.n.6.vbi in casu quo is qui filios masculos exclusis fœminis instituerat altero ex his sine filiis masculis decedente substituit filios masculos superstites,expresse concludit ꝙex hac substitutione nepotes a filio masculo predefuncto relicti ex coniecturata mente disponentis admittant quia videtur conseruationē agnationis cōsiderase ideoꝗ oēs gradatim admitti voluisse,& idē etiā tenuit ipse Rui.in cōsi.79.vol.3,n.13,col. pen. versic.sic præmissis,vbi dicit ꝙ in casu in quo filii qui sine liberis morerētur,substituti fuerant alii filii superstites,admittit nepos ex filio predefūcto relictus ex cōiecturata mēte disponētis,quā deducit ex eo,ꝙ omnibus filiis testātis fr,& illo pmoriēte filii ab eo relicti fuerūt substituti,vnde idē in substitutiōe filii supstitis intelligēdū cōcludit ꝙ nepotes cōprehēdat,vt eo pmortuo filios ab eo relictos substituisse intelligat,atꝗ hoc idē voluit ipse Rui.cō.130.eo,vol.3.n,3.tenet etiā predictā sententiam Rimi.in cōsi,78,vol.1.n. 7.& ita etiā cōcludit Grat,consi.7.vbi in proprio casu tenet ꝙ inuestitura secūda ex qua filius maior pro tēpore existens ad feudū vocat cōprehendit nepotē supstitē , quia intelligēda est iuxta primā ex qua nepos ex filio admiteret,&quia tacite inerat ꝙ nisi existeret succedere nō posset,& hoc idē tradit Socci. iu. cons. 116. vol.1,vbi nu.11.aducit pro contrario Alex.consi.16.vol.6. quod est consi,30. vol.2,superius adductū,& ibi nu.29.respondet ꝙAlex.responsum procedet vbi ex verbis institutiōis colligeret cōtraria testantis volūtas ꝙ repræsentatio nō admitat , vbi alias admitteret.si tn̄ adsit coiectura ꝙ repsentationem admittere voluit,quia bona in familia pmanere præcepit,vt ibi per eū n.19. vel quia lineā descendentiū considerauit,vt ibi nu.23.quæ omnia sicut in casu isto concurrebāt in casu illo de quo loquitur,& cōcludit ꝙ p repræsentationem nepos in locū pris eius admittit,hoc etiā tenuit Paris.in cōsi 3.n.37. vol.1.& in consi.36.vol.2.nu.10.&.14. vbi dicit ꝙ substitutio qua in futurū vocatur filii supuiuentes considerat tempus eueniētis cōditionis,& ideo admittit eos qui tūc teporis fuerint supuiuētes,etiā si tēpore testamēti ac mortis testatoris nati nō fuissēt,quinimo si tpe cōditionis euenientis reperiātur pnepotes supuiuentes illi admittunt,quia testator cogitauit nō solū đ natis sed de nacituris,qđ idē tradit ipse Paris.in cōs.76.vol.2.n.12.vbi tenet ꝙ qn̄ testator fecit mentionē filiorū instituti ponendo eos in conditione si filiū superstitem aut superuiuentem substituit,colligitur ex hoc euidens coniectura voluntatis,ꝙ fideicōmissum conditionale transmiti voluit ad nepotes ipsius filij premortui filios,& ideo verba illa superstites & superuiuentes verificantur non solum in substitutis si superuiuant,sed etiam in filijs ipsorum superuiuentibus.& hoc idem tenet ipsemet Parisi.consi,78.num.5.&.9.vol. 2.vbi dicit quod substitutio filij quæ in futurum confertur , etiam si fiat de filio superstite comprehendit nepotes,& tenet idem Paris.in consi,5. vol.3. nu,

nu-35.&.44.&.45.dicens ꝙ substitutio qua vocatur filius superstes ac supuiuens includit oés instituti filios ac descédentes positos in cõditione,& ex ea nepos supuiués admittitꝰ sicut pater eius si viueret admitteretur.&idé tenet ipse Paris.consi.50,nu,34.eo.volu,3.& hoc etiam tenet Altia.in respó.484 nu.12,& in responso.670.& idé concludit Aym.Crauet.in d. consi.306. nu, 3.ad fi,versi.nec obstat,vbi dicit quòd non obstat iuri transmittédi, ꝙ testator substituerit alterum superuiuentem,quia non seqnitur,vocatur superuiuens,ergo impeditur transmisio:nam hoc modo trásmisio semꝑ impediretur, cum nullus posset admitti nisi superuiuat, ideo enim vocauit testator alterum superuiuentem , qnia cogitauit desuperuiuentia illius, sed non sequitur,quin volueritad liberos præmortui fideicómissi ius trásmitti(Hæc ille)quibus nihil melius ad presentis causæ decisioné adduci posset,cũ ex serie dictæ institntionis liquido constet ꝙ instituensnon ideo filium maiorem primogeniti superstitem inuitauit,vt nepotem ex eodem filio predefuncto excluderet , cum omnes ipsius primogeniti descendentes gradatim admitti,ac filio ipsius instituentis secundogenito præferri dispos... vt supradictum est in.5.&.6.primi articuli fundamentis , sed qu.. filium primogeniti maiorem superstitem futurum cogitauit, vel quia filium maiorem substituens his verbis omnes maiores ac primogenitos gradatim substitutos atque inuitatos intellexit & superstitem ex eis verbis demonstrauit.Et hoc idem voluit ipse Grauet.in l.cum filio familias. ff. delegatis. 1. num.261.&,352.& 354.& idem videtur voluisse gloss.Gregorii in .l.10.titulo.4.parti. 6.in verbo , dexasse hijos,vbi tradit quòd verba illa,dexasse hijos,intelliguntur ita quòd superuiuát,& subiungit quòd idem esset , si nepos superuiuens relinqueretur & nouissime hoc tenuit Hieronymus Zanchus in l.hæredes mei. §.cum ita.ff.ad Trebellia.num.219.&.220.pro quibus facit text. ibi qui dicit , quòd si fratri absque liberis morienti , alius frater superstes substitutus sit,& si vterque sine liberis decedat substituatꝰ neptis ex alio filio , & alter ex fratribus relictis filiis moriatur,alter vero sine liberis postea decedat,neptis subtituta vltimo morienti succedit , & tamen Doctores omnes ibi in l, penulti.C.de impub.& aliis concludunt ꝙ in casu illius legis si nepos ex primo moriéte relictus testáti ꝓximior,ac illi magis dilectus fuisset quá nep.. substituta isq; moriéti sine liberis abintestato succedere posset idé substituto p̃ferri deberet,coq; casu institutio q̃ fratré supstitévocat nepoté ab altero relictũ admitteret,iuxta omnia supradicta adq; Paris.in d. consi.76.nu. 12. vol.2.prædictũ tex,adducit-licet illũ nó induxerit,ex quibus omnibus colligitur ꝙetiá si in casu isto filius maior petri primogeniti superest seu superuiués fuerit,nepos siue neptis maior ab codé primogenito supstes ex eadé substitutióe admitteretꝰ ac patruo p̃ferri đberet&,nó minus quá eius pater predefũctus si viueret illi p̃ferédus esset quáuis aliqui ex.dd,qui ex aduerso adducunꝰ in casu hoc aliud tenuissét apte satis cóstat & ꝙ etiá in fidei cómissi substitutione attento iure comuni opinio hæc verior cómunior ... eo in hac successione maioratus de qua agitur cũ in ea iure regio representatio semper admittatur facilius tenenda erit.

278 *Filii superstitis substitutio nepotes in conditione appositos inc.. dit.*

279 *Superuiuentis substitutione trásmissio non impeditur*

280 *Superuiuentis substitutio premortui liberos non excludit,nam ideo testator superstité vocasse... diturquia de illius superuiuétiam cogitauit.*

281 *Condi.. .. filio ..re liquerit in nepote superstite adimpletur.*

283 *Superstitis substitutio premortui filium ad substituti extlusionem admittit , si testanti proximior sit quá substitutus ac morienti ab intestato succederet.*

¶ SEPTIMO rursus & in propriis terminis presentis causę qua de maioratus succęssione agitur vltra doctores proxime citatos quam plures alii eádem sententiam tenuerunt, eamq; iure optimo defendunt, & nepoté ex filio primogenito predefuncto relictum etiam si filius maior qui tempore mortis vltimi possessoris relictus sit substituatur admittendum, ac filio secundogenito eius patruo preferendum esse concludnnt, nam ita tenet Abb. in consilio. 85. volu. 1. vbi consultus in causa cuiusdam maioriæ Hispalensis authoritate regia institutę ad instantiam Petri afan de ribera, cum in ea substitutione post obitum ipsius Petri vocatus esset filius eius maior qué n... ret nihilominus concludit quòd nepos maior ex filio primogenito prædefuncto qui post mortem vltimi possessoris superuixerit patruo preferendus erit, & in eadé causa cósultus Rom. in consi. 29. viso institutionis instrumento idé respondit, & hoc idé inspectis verbis institutionis dictæ maiorię latius tenet atq; defendit Paul. consi. 164. vol. 2. per totú, quos sequitur Bonog. in consil. 62, col. 6. in fi. cú seq. qui hoc in eisdé term. nis & in simili casu decidit, & idé tenet in his terminis Bellam. in d. decis. 723. n. 16. &. 17. cum sequen. & latius atq; expresius Barb... in consi. 10. vol. 2. & in additio. ad Bald. in l. cum antiquioribus. C. de iure deliberan. in verbo, constat. ac idem voluisse videtur Illustril. præses ac episcopus à Couarruu. in. sua. q. pract. 38. nu. 11. quatenus opinionem Rubei & Cassanei non admittit.

283 ...lii maioris super uiuentis substitutio nepotem ex filio præmortuo ad maioratus succesionē admittit.

284 Filii maioris qui post mortem patris relinquetur substitutio nepotē ex eodem filio prædefuncto ad maiorię succesionē iuxta legis par...te decisionem admittit.

¶ OCTAVO hoc idem totaq; presentis causæ disceptatio expresse deciditur ex tex. qui cauillari nó potest in præallegat. l. 2. tit. 15. par. 2. dóde ene ste mismo caso en q̃ por las mesmas palabras en q̃ el duq̃ se funda fue llamado para la succesion del mayoradgo, el hijo mayor que dexare al tiempo que finare dispone y prueua la dicha ley que siendo fallescido el hiio mayor del posseedor en su vida, el nieto o nita que dexasse queda llamado y succede y se prefiere al hiio segundo su tio, vt patet ex d. l. ibi ouieron por bien q̃ el señorio del reyno no lo ouiese sino el hiio mayor despues de la muerte de su padre. Por las quales palabras se expressa y presupone la misma disposició y llamamiento que se contiene enel dicho priuilegio de la institucion deste mayoradgo, donde dize. * Que despues de los dias de Pedro Fernandez lo ... y hærede el hiio varon mayor que dexare al tiempo que finare. *. Idem enim est dicere, succeda el hiio mayor que dexare al tiépo que finare, quod si diceret, prout lex predicta dicit, succeda el hiio mayor despues de la muerte de su padre, vt declarat Soccin. in consi. 250. vol. 2. num. 5. versic. neque præmissis, & idem Soccin. in d. l. si cognatis. ff. de reb. dub. num. 5. post, Bald. in l. 2. C. de iur. emphite. & Paul. in consi. 164. volum. 2. col. 1. ad finem, & Tiraquell. de iure primogen. q. 40, num. 172. quia verbum illud, el hiio mayor expresse confertur in tépus mortis, & secundum illud intelligitur, vt in. l. Titius. ff. de milita. testa. & in l. in delictis. §. si extraneus. ff. de noxali, & in l. ex facto. § pen, ff. ad Trebellia. & in dicta. l. 2, §. fina. ff. de suis & legiti. hær. y despues de auer se presupuesto esto enla dhá ley dize luego. Y esto mesmo vsaró siepre en todas las tierras del múdo do quiera q̃ el señorio ouieron por linage. Por las quales palabras asimismo p̃supone la dhá ley q̃ lo mismo que

28[5] Substitu...o quæ filio ma...rē post mo...te... patris admit...tit hoc idem indi...cit quod filiū q...i patri superuixerit inuitasset.

286 Qualitas adiūcta verbo secundum verbi tempus intelligitur.

287 In regni succesione dispositum ad certa bona inquibus iure sanguinis succesio defertur extenditur.

esta dispuesto enla succesio dl reyno esta introduzido y vsado por costūbre en todas las partes donde enel señorio se sucede por linaje, y enesto pareceq se cóprehéde la succesió delos estados y mayoradgos q se deferé iure sāguinis, como eneste caso iux. late dicta in.2, primi arti. fundam. y auiédo psupuesto la dhá ley esta disposició, q es la misma q eñl dhó mayoradgo se hizo, dize luego. y porede establecieró q si hijo varó y no ouiese la hija mayor heredasse el reyno, y aun mādaró q si el hijo maior muriese átes q heredase si dexase hijo o hija aquel o aqlla lo ouiese, por las quales palabras expssa e ineuitablemēte decide y prueua q la disposicion q llamo al hijo mayor q qdare despues dela muerte de su padre cóprehende al nieto o nieta mayor q qdo del tal hijo maior premortuo, y q eneste mismo caso el nieto o nieta q qdare al tiépo dela muerte del posseedor sucede y se prefiere a su tio, lo qual se declara mas porq donde dize, y si hijo varó y no ouiere aquel aduerbio, y, quod latine vertitur ibi, idem significat qnod eodem tempore, siue tunc. vt per Bart. in l. siquis in legatione. ff. de iud. vbi per Alber. & idem etiā significat quòd eo casu, vt tenet Din. in l, siquis in graui. §. substituitur. versi. initium. ff. ad sillania, quod reffert Alber. in suo dictionario in verbo, ibi. por lo qual auiédo dicho la ley q la succesió del reyno no la aya sino el hijo mayor despues de la muerte de su padre dóde dize luego, y si hijo varó y no ouiere, quiere dezir q si enel dhó caso y al tiépo dla muerte del padre no ouiere hijo varó lo herede la hija mayor, y enesto prueua mas claramente que donde llama al hijo mayor despues dela muerte de su padre entédio y llamo al hijo mayor que quedasse y ouiesse al tiépo q su padre falleciesse, porq diziendo, q sino viere y hi hijo varó, enesto dize q si al tiépo dela muerte del padre ouiere hijo varó aquel succeda y no la hija, quia sub conditione ademptū sub contraria conditione relictum censetur. vt in l. si post mortem. §. fin. ff. de legat. 1. & in l. si legatum pure. ff. de adimen, leg. & in l. aliquādo. §. fi, ff. de condi. & demonst, & in l. quibus. §. quidam titio. ff. eo. ti. & per Ruy. consi. 35. vol. 3. n. 2. Ex quibus apertissime sequitur ꝙ in ea substitutione, neptis predicta patruo preferenda sit, iuxta d. l. partitæ, quæ ita id in terminis decidit, & hoc in prefata lege decisum traddūt Abb, & Bolog. in consiliis prælegatis, vbi eādem legem vidisse testantur, & optime Paul. in d. cósi. 16. col. 1. ante mediū versi. videtur dicendū, vbi casuquo filius maior qui superuiueret substitutus erat dicit ꝙ in hispania quæstio illa inter patruū & nepoté quo ad sucesioné maioratus omnino sublata est per d. l. part, qua decisum reperitur, ꝙ patruo nepos preferatur, Sobre todo loqual se deue considerar q las leyes dela partida fueró publicadas por el s. rey don Alóso el onzeno padre del s. rey don Henrrique el segundo que concedio el priuilegio deste dicho mayoradgo, como consta por el prohemio delas dhás partidas, y por esso se tomaron dela dicha ley las palabras dela institucion del dicho mayoradgo, las quales se deuen entender y declarar conforme a su decision.

¶ Nono ea oīa q dicta sūt absq; vllo dubio pcedere cóstat, nā & hoc notissimū est ꝙ testator secundum iuris regulas ac iuxta cósuetudiné quæ viget in prouintia vel Regno semper disponere videtur, adeo vt nihil aliud uoluisse

288 *Aduerbium, ibi, idem quod tunc siue quod eo casu significat.*

289 *Aduerbium sub conditione, sub cōtraria conditione relictū videtur.*

290 *Patrui & nepotis quæstio quoad maioratus succesionē in hispania ex l. 2. tit. 15. parti. 2. sublata est.*

291 *Leges partite a domino rege Alfōso vndecimo, patre domini regis henrici secundi à quo dicti maioratus priuilegium emanauit æditæ sunt.*

292 *Testator secundū iuris regulas et consuetudinē prouintiæ disposuisse intelligitur.*

quam quod iure sancitũ vel consuetudine receptũ sit semper intelligatur, vt not. Bar, n. 4. & ibi omnes in l. hæredes mei, §, cum ita. ff. ad trebel. & in l. si duo, ff. de acquir. hær. & Bar. & omnes in l. iuris iur. §. si liberi ff. de operi. libert. & in l. vxorem. §, testamento. ff. delega. 3. scriben. in l. cum ita. §. fin. ff. delega. 2. & in authen, cessante. C. de legit. hæred. & per Ias. in l. omnes populi. ff. i usti. & iur. nu, 28. & in l. si quis id. ff. de iurisd. omni. iudi. n, 18. & potissime Areti. qui in hac materia loquitur consi. 162. nu. 10. versic. præterea, vbi in q. an testator visus fuerit nepotem ex filio præmortuo patruo anteponere vel e contra dicit ad hoc esse attẽdẽda iura & consuetudines regni, & ꝙ iuxta illius dispositiones intelligitur testator voluisse disponere, & istam eandem conclusionem firmat Ioan, and. in c, Ioannes, de cleri. coniuga. Soc. cõs. 252. nume. 10. ad fin. volum. 2. & consi. 47. nu. 4. vol. 3. Guidopapæ. q, 506. & Curti. iuni. consi. 49. nu. 20. Soci. iun. consi, 1. vol. 1. nu. 113. & consi. 113. nu, 20. & 23. & consi. 146. nu. 17. vol. 2. Parisi. consi, 48. volu. 2. Ruynus consi. 143 volum. 2. nu. 7. Roder. Xuar. in l, qnoniam in priori. C, de in offi. testa. 10, ampli a. foli. 26. versi, ego dico. Tiraquel. de iure primogeni. q. 40, n. 183. & Illus. præses à Coua. in resolutio. 5. li, 3. nu, 2. 3. & 5. glo. Gregorii in l. 3. tit. 13. par, 6. in glos. 2. in prin. & in l. 2. tit, 15. part. 2. in verbo el mas propinquo, colu. 1. in verbo, maioria, versi. vnde sufficit, & optime Detius consi 397. num. 6. & &. 7. vbi dicit quòd ex quo testator de quo ibi instituit filium maiorem & primogenitum, & deinde voluit successiue alios maiores succedere videtur habuisse respectum ad ius primogenituræ, & ad consuetudinem quæ circa successionem maioratuũ viget in tota Hispania, vt in eis primogenitus succedat & ius illud primogenito competens in primogenitum eius transferatur, & quòd nepos ex tali primogenito præmortuo ex propria persona, & ex iure sibi trasmisso ius primogenituræ & successionis consequatur, ex quibus propriis terminis huius causæ concludit Corne. in allegat. consi. 37. vol. 1. num. 5. quòd testator qui vocauit filium superstitem videtur etiam substituere nepotem superuiuentem ex filio premortuo relictum ad eam successionem ad quam nepos iure communi admitteretur, quia secundum ius disponere intelligitur, & in eisdem terminis hoc tenet Abb. dicto consilio. 85. nu. 5. volu. 1. &, Paul. dicto consi. 164. col. 1. volu. 2, & Barba. dicto consi, 10. num. 1. ad finem. & nu. 2. vol. 2. Bonogni, dicto consi. 62. col, 7. & idem eadem ratione & fundamento tenet Bellamera in dicta decisio. 723. nu. 18. & additi. Bald. in l. cum antiquioribus. C. de iure deliberan, num. 11. in addione magna. col. 3. Riminal. consi. 78. num. 7. volum. 1. & Illustrissi. præses Couarruui. in. q. practica. 38. num, 11. vbi etiam dicunt quòd testator intelligitur disposuisse secundum naturam rei de qua agitur, quod ꝓbat tex. & ibi. tenet Bal. in c, 1. §. filia de successio. feud, & cum in successione maioratus secundum communem succedendi regulam quæ iure tam cõi quam regio tradita est, ac iuxta consuetudinem vniuersalẽ Hispaniæ propriamq; ipsius maioriæ vim & naturam nepos ex filio primogenito prædefuncto secũdogenito etiã ætate maiori ꝑferatur, vt latissime supra in priori arti. comprobatum est. Iã ex his sequitur ꝙ instituens qui filiũ maiorem primogeniti superstitẽ ad maioratus huius

*293 Nepotem patruo pretulisse testator intelligitur ad maioratus successionem si ex lege vel consuetudine nepos præferendus esset.*

*294 Filii maioris substitutio in tabis Hispaniæ consuetudinẽ quem in maioriæ successione ius primogenituræ considerat excluso patruo nepotem admittit*

*295 Filii superstitis substitutio nepotẽ ex primogenito prædefuncto ad eam successionem admittit ad quam iure communi ex filii substitutione etiã nepos admitteretur.*

*296 Dispositio iusta rei disposite naturam interpretanda est.*

huius successionem vocaui non hoc,vt excluso nepote primogeniti filiũ secundo genitum illius patruum contra iuris communis regulas admitteret dispossuisse intelligitur.sed potius filii maioris superstitis appellatione etiam maiorem superuiuentem vocari ac ea substitutione contineri voluit, quod adeo procedit,vt potius verba superflua dicenda sint quam ꝙ ex illis contra iuris regulas quid inducat̃,vt tradit singulariter C...in consi.7.vol.2.num.8.

¶D...imo tandem si dux prefactus ad huc in dubium reuocari posse crederet n ex illis verbis ⁜ El hijo mayor que dexare al tiempo que finare⁜ nepos ex primogenito præmortuo patruo præferendus esset, quod ex iam dictis prorsus excluditur,hoc solum ad omnem difficultatem submouendam sufficeret ꝙ predictam maioratus institutioné à dicto rege Henrrico præcedente dicti Gundisalui fer.supplicatione factã esse constat,vt ex illis verbis patet,bi.E agora por que el dicho Gonçalo fernandez nos pidio m̃d que las villas de Aguilar &c,lo fiziessemos todo vn mayoradgo p... que sea siẽpre jũto,&c.pa q̃ lo ouiesse Pero fernãdez su hijo mayor legitimo y para los sus descendientes,&c. Et cum eiusmodi supplicatio precesserit verba concessionis seu rescripti secundũ illam interpræetari debent,vt in.l.1. & ibi per Bal. Iass.& alios.C,de diuers.rescript.& notat idem Bal,in.c.inter dilectos.n.19 de fid.instr.qui per tex.ibi,dicit ꝙ pro intellectu rescripti recurrendũ est ad formam petitionis & ibi etiam Felin.n.5.& tradit Abb.in.c.2. de tregua & pace Imol.in.l.iudex.ff.de re iudi.Rom.consi.8.per tex. in.l.si defensor.§.1. ff.de interrog.actio.& Felin.in.c.super literis de rescrip.nu.9. & interminis ita tenet Gratus in consi.6.nu.17.ad fin,vol.1.& Iass.in.l,causas vel lites.C.de transactio & Cur.iun,consi.185.nu.13.vbi communem regulá esse dicit ꝙ rescriptum declaretur per supplicata,sed verba dictæ suplicationis euidẽtissime ostendunt eá fuisse mentẽ,d.Gundisalui qui ve... illius augmenti ...ioratus institutor fuit,ꝙ omnes ab eo descendentes gradatim secumdum iuris, ordinem ad eiusdem maioratus successionem admitterentur. nam qui maioratum seu fideicõmissum ad suos descẽdentes peruenire disponit illos ex vtroq; sexu gradatim vocare intelligitur,vt qui proximior fuerit sec...ũ ordinem primogenituræ succedat ac cæteris præferatur ...t traditur per...in.l.cum ita.§.in fideicommisso.ff.de leg.2.in.l.peto.§.fratre eo.tit.in.l.fi.C. de verb.signifi.& l.gall.§.quidam recte,vbi per glo.& omnes.ff.de libe.& posthu. & latè per Tiraq. de retractu.1.par.§.1.gl,4.nu.2.cum aliis supra in.11. prioris articuli fundamento in fi.citatis,& iuris cõmunis ordine seruato in hac maioratus successione,quæ descendentibus iure defertur, nepos ex filio primogenito prædefuncto,patruo absq; dubio præreferendus esset iuxta omnia in primis.4.fundamentis adducta.cum igitur ex his quæ in prædictã supplicatione continentur nepos patruo preferri debuisset concessio ex inde subsequuta secumdum eam intelligenda erit vt quamuis aliquo modo verba illa,⁜ El hijo mayor que dexare al tiempo que finare⁜ nepot... ...io præmortuo excludere potuissent, quod in huiusmodi causa nullo iure dici aut excogitari posset,iuxta petita potius intelligãtur vt ex illis nepos patruo

preferatur

*297 Dispositionis verba superfluæ potius dice... sunt quam quod ... illis contra iuris regulas aliquid inducatur.*

*Resc...pti verba iuxta suplicationem interpretanda sunt.*

*299 Petitionis for... rescripti aper telectum.*

preferatur quòd hic facilius procedit, cum eadem verba intempus futurum cõferantur ideoq; omnẽ filium maiorẽ siue primogenitũ, siue ex filio siue ex nepote aut pnepote relictũ super viuẽtẽ includãt, & mens suplicantis cõcurrat, & maioratus de quo agitur materia hoc idem inducat propter quòd verba predicta lic.nter pretanda sunt, vt potius neptem primogenitam ex filio primogenito præmortuo relictam includant, & iuxta dispositionẽ iuris ac disponentis mentem illa patruo præferenda sit. De todo lo qual se cõcluye que aunque despues de cada vltimo posseedor fuera llamado el hijo o hija mayor que dexare al tiempo que finare por estas palabras no podia el duque pretender que fuesse llamado enel caso de que se trata, y la dhá marquesa como expressamente llamada y demostrada ha de ser preferida enesta succesion.

¶ Alo qual no obstan los derechos y fundamentos que en contrario se alagan por parte del duque para colorar su pretension y probar que el llamamiento del el hijo superstite o que fuere viuo no incluye ni comprehende al nieto, y que por estas palabras se incluyen los hijos de el hijo predefuncto, Por que lo primero todos o los mas han lugar y proceden enel caso de q̃ tratan quãdo fuesse llamado o substituydo el hijo o heredero superstite q̃ fuesse cierto presente y conoscido, por que en tal caso, filii appellatione nepos non includitur nec premortui filius aut heres continetur, vt in.l. liberorum ff. de verb. signifi. in.l. gallus per totam legem ff. de lib. & posth. cum aliis supra num. 116. citatis & similiter vbi hæres superstes vocatur vel qui ex hæredibus super fuerit quia hæres institutus certus est & alias institui nõ posset vt in.l. hæredes palam in prin. ff. de test. & in.l.1. ff. de vulg. vbi Bart. & in.l. 3. C. de inoffi. test. ideo hæredis certi premortui hæres qui incertus est non includitur nec substitutus intelligit̃ vt probat tex. in.l. qui liberis. §. hæc verba ff. de vulg. vbi per Cum. & Iass. nu. 6. & in.l. sciendum. ff. de verb. signfic. & in.l. qui hæredi. §. cum hæreditas. ff. de condi. & demonst. & in.l. fi. C. de hæred. inst. vbi per Bal. nu. 4. & in.l. si expluribus. ff. de suis & legit hæred. y asi procede la glo. in.l. qui plures. ff. de vulg. & ibi Alex. nu. 3. cum hiis quæ notat Aret. super legem si plures. ff. eod. tit. num. 3. & glo. in.l. cum pater. §. hæreditatẽ. ff. de leg. 2. & glo. in.l. lutius. §. pater puerum. ff. ad trebel. & tex. cum glo. in.l. 2. C. quando dies lega. ced. & in.l. quoties. ff. de reb. dub. & in.l. generali. §. filios. ff. de vsu & vsu fruct. leg. & glo. in.l. cum quidam. ff. de lega. 2. & quod dicit Roma. in.l. qui patri. ff. de aquir. hære. n. 12. & Alex. in.l. hædes mei. §. cum ita & ibi Ripa nu. 59. ff. ad trebel. & idem Alex. consi. 204. n. 4. vol. 2. & consi. 5. vol. 3. & consi. 37. vol. 6. nu. 16. & consi. 109. vol. 7. nu. 4. & 5 & Soc. consi. 14. vol. 3. num. 7. & in consi. 76. nu. 3. & 4. eod. vol. & Cor. consi. 182. nu. 6. & consi. 248. num. 4. vol. 1. & in consi. 290. num. 4. vol. 2. & Iass. consi. 52. col. 4. & in consi. 29. vol. 3. & Deci. in consi. 1. & consi. 79. Cur. iun. consi. 57. & consi. 69. & consi. 161 num. 3. & Ruy. in consi. 134. et. 169. nu. 7. et consi. 81 vol. 2. et in consi. 136. vol. 3. nu. 7. et. 8. Gozad. consi. 29. num. 17. et So. iunior cõ. 133. vol. 1. & cõ. 112. vol. 3. et cõ. 14. & cõ. 30. vol. 4. et Parisi. con. 37. n. 46. vol. 2. et Altia. respo. 85. nu. 5. et responso. 99. n. 19. cum aliis similibus

303 *Filii vel hæridis qui certus & cognitus sit substitutio, premortui filios vel hæredes minime continet.*

303 *[illegible] certus sit institutio posset.*

304 *Hæredis hæres quia incertus est, in hæredis certi substitutione non continetur.*

busqui proparte ducis forsan adducentur hi enim omnes loquuntur in casu quo filius vel hæres superstes nomine proprio vel alias certus ac testāti cognitus vel ex filiis vel hæredibus supra vel infra scriptis qui similiter certi ac presentes & cogniti sunt, alius filius superstes substituitur. Por que en tal caso el llamamiento del hijo no comprehende al nieto como esta dicho, y por no estar comprehendido en el llamamiento del hijo, no puede ser demostrado por las dichas palabras demonstratiuas * Que dexare al tiempo que finare * ni en el se pueden verificar, y cō esto se responde alo que dize Rimi naldo in consi.27.volu.1.que habla en substitucion fecha a personas ciertas, y que no era perpetua: por lo qual no se comprehenden mas de las personas llamadas. Y dela mesma manera se responde alo que dize Bal.in.l. quidam eulogio. C. de iure delibe.num.23.quem ibi videtur sequi. Paul.num.6. Roma.in.l.qui patri num.12.ff.de acqui.hæred.nam Bal. loquitur in substitutione directa qua hæres certus ac presens vocatur propter quod nepotes aut hæredes hæredis non includit & ad personas non expressas non extenditur vt declarat Soci.in contrarium adductus in consi.76.vol.3.nu.3. & tetigit Iass. in consi.154.vol.4.col.fin.atq; ideo hæreditas ab hærede instituto non addita, ad hæredis heredem non transmittitur, nisi cum iure acrescendi vnita esset, vt in dicta.l.qui patri & in.l.qui duobus in prin.ff. de acquiren. hæredi. vbi tamen propter ius acrescendi vnitum transmisibilis esset etiam in casu Bald.quo supertes vel superviuens substitutus esset transmisio non impediretur vt videtur tenere Alex.(licet dubius) post Paul. in dicta.l.qui patri & aperte firmat & concludit Crot.in.l.reconiuncti, ff.de leg.3. nu.117 Delo qual se prueua que en los casos donde alias ha lugar la transmision, la palabra superstite no la impide ac similiter vbi appelatione filiorum, se cōprehenden los nietos la palabra * que dexare * no los excluye y antes se verifica en ellos, pero en la substituciō delos hijos presentes y conoscidos y ciertos la dicha palabra superstite, o que dexare al tiempo que finare, no se puede verificar en los nietos, pro vt in contrarium adducta probant, por que la disposicion no los cōprehende. y pues en este caso el llamamiento del hijo o hija mayor incluye alos nietos y no al hijo segundo las palabras, que dexare no pueden excluyr ala marquesa, y antes por ellas sera demonstrada por esta llamada, ni pueden demonstrar al duque por que no se comprehende en el dicho llamamiento.

*305 Filii vel hæredis superstitis siue infra vel supra scripti qui certus ac presens vel nomine propio vocatus sit substitutio nepotes ac præmortui filios vel hæredes non includit.*

*306 Substitutio directa filii vel hæredis qui certus est, primo mortui filios vel hæredes non continet, quia ad personas nō expressas nō extenditur.*

*307 Hæreditas non addita substitutio nisi cum iure acrescendi vnita sit ad hæredem hæredis non transmittitur.*

*308 Transmisio substitutionis cui ius acrescendi vnitum sit, non impeditur quamuis hæres superstes substitutus fuerit.*

¶ Y con esto tambien se satisfaze a todos los que tuuieron que por estas palabras, qui super vixerit, vel superstes, siue relictus fuerit. puestas enel llamamiento delos hijos se excluyen los nietos y los herederos de los hijos llamados por ser condicionales, y que la condicion inpide la transmision, como lo dizen todos los q̄ arriba estan referidos num.194. con los demas que por el duque se allegaren por que fundando se en questas palabra ha zen condicional el llamamiento delos hijos, presuponē que los hijos llamados son ciertos y conoscidos y demostrados, de tal manera que cumpliendo se o faltando la dicha condicion, las personas dellos fueran llamadas con ellas y cōprehendidas en el dicho llamamiento condicional, si las personas llamadas no

fueran

fueran ciertas y demonstradas, las dichas palabras, que dexare, o que sobreuiuiere, no hiziessen condicion, sino demonstracion, y el que no sobreuiuio, ne quod subconditione vocatus diceretur. vt in, l, comodissime. ff. de lib. & pesth. cum his quæ ibi notantur, & cæteris supra citatis, y presuponiendo que las personas delos hijos llamados son ciertas, y que por esto las dichas palabras hazen condicional su llamamiento de aqui se sigue que el dicho llamamiento delos hijos no comprehende losnietos, vt in dicta .l. liberorum, ff. de verborum. significatione. vbi per Barto. numero. 18. cum cæteris iam adductis supra in numero, 116. casus aut de quo agitur longe diuersissimus est in eo enim non filius maior certus ac presens & alias demonstratus, ac testanti cognitus, sed filius maior seu primogenitus ad perpetui maioratus successionem que descendentes omnes in perpetuum de primogenito in primogenitum gradatim admittit, & infuturum euentum quo incertum est an filius vel nepos aut proneposa primogenitos supererit substitutus fuit propter quod eo nomine collectiuo filii maioris, tam filius quam nepos ac pronepos cæterique descendentes primogeniti successiue vocati censentur iuxta omnia que supra in. 8, &, 9. prioris articuli fundamẽtis & quæ circa secundam qualitatem in hoc secundo articulo à dicta sunt. & cum omnes primogeniti gradatim in prædicta substitutione contineantur ex hoc persona substituti adeo efficitur in certa vt certus aut cognocibilis dici nõ possit primogenitus cui successio infuturũ deferẽda erit. & cũ ex hoc verba prædicta. *Que dexare al tiempo que finare* corpori incerto & incognito apposita esse constet, non conditionem sed demonstrationem efficient, vt ex pluribus primogenitis qui in ea substitutione infuturum facta includũt his verbis, ille demostretur qui tempore mortis vltimi possidentis primogenitus fuerit isque substitutus intelligatur prout superius dictum est, & ita interminis tenet Alex. in leg. consi. 9. vol. 1. num. 6. & Paris. consi. 36. nu, 10. & consil. 176. num, 12, consi. 78. nu. 5, &. 9. vol. 2.

¶ Præterea & secundo non obstat quod tenuit Alex. in consi, 204. vol. 2. num. 11. & Cor, consi. 43. vol. 3. num, 9. & Deti. consi. 1. & consi. 79. & cõs. 299 in fin, & Curt, iuni, in dicto consi. 57. num. 8. & consi. 58. & Ruy. in dicto consi. 181. vol. 2. num, 5. & consi. 167. eod, volu. & Gozadin. consi. 29. num. 17. & Paris. consi, 9. volum, 2. nu. 29. cõs. 27, nu. 14, & consi. 63. num. 4. vol. 3. cum aliis, qui dicunt quod etiam quando superstes infuturum euentum vocatur, nepos ex filio præmortuo non admittitur nam hi omnes loquuntur in fideicõ-

309 *Nepos a patruo excluderetur si representatio non admittatur.*

missorum successione inqua ipsi tenuerunt quod representatio non admittitur sed proximior secundum graduũ prerrogatiuã admittendus erit & hoc est eorum præcipuum fundamentum quia in casu quo repræsentatio excludit ex filii maioris substitutione nepotem patruo non preferendum tenuerũt pro vt voluit Bart. in authe. post fratres, C. de legit. hæred. & Curt. consi. 44 num. 10. & Rube. consi. 36. cum quatuor sequentibus & ita omnes pre allegati sentiunt ac declarant Paris. in consi. 37. vol. 2, num. 53, &, 57, &. 66. cum cæteris ab eo citatis & Soc. iuni. in consi, 133, vol. 1. num. 3, 12. 19, 20. 23. & idẽ Soc. iuni. cum omnibus quos ibi adducit in consi. 112, vol. 3, vbi tamen representatio

tatio admitteretur omnes vno ore fatentur ꝙ & si filius superstes vocatus sit etiã in fideicommissis nepos filii premortui filius admittetur patruoque prefertur.& ita tenet expresse Corn.in allegat.consi.37.vol.1. Dec. in dicto consi.79.& in consi.484.& Paris.in dicto consi.37.num.53.& Gozad. cons. 29.num.18.& Soci.iun,in consi.116.vol.1,num.11.&.29, vbi expresse tradit ꝙ si vocatus sit filius supertes in materia que representationem admittit nepos primogeniti prædefuncti patruo præferendus erit & hoc idem voluit Phi.portius in cõ.8.n.32.&.39.&.50.& Iaco,mãdelius in cou·60. n,12.ac.13. Ruy... .167.vol.2.n.7. Sed cũ in hac maioratus successione repræsentatinẽ ad mitti tam iure communi,quàm regio notissimum ac prorsus in dubitatum sit,ptout supra in quatuor primis ac in decimo prioris articuli fundamentis ostenditur euidentissime sequitur ꝙ etiam si ad maioratus successionẽ filius maior qui relictus fuerit substitutus dicatur nepos primogenitus à filio maiori prædefuncto relictus ex eadem substitutione per repræsentationẽ vt patruum excludat etiam admittetur,ac illis verbis qui relictus fuerit nõ minus nepos qui in ipsa substitutione includitur quàm filius demonstrabit quod in terminis declarat ac decidit Abb.in sepe allegato consi.85.vol.1. n. 4.vbi concludit ꝙ etiam si vocatus sit filius maior qui post mortem relinquetur pro vt in casu isto nepos patruum excludit. Nam Reges Castellæ filium primo geniti aliis præferre solent quia patrem represẽntat iuxta regni constitutiones.

210 *Nepos in ea successione quæ repræsentationẽ admittit quanuis filius superstes vocatus sit Patruo preferẽdus erit.*

311 *Filij maioris substitutio nepotẽ qui patrem represẽtat excl...so patr... iuxta hu us regni constitutiones admittit.*

¶ Tertio similiter non obstat ꝙ vbi maioratus ex concessione dominica institutus esset ex filii superstitis substitutione patruus nepoti preferendus esset vt voluit defendere Acosta pro patruo contra nepotem pagi.35. & Albarus vaez de iure emphi.q. 50. num.13. cum sequentibus per ea que tenet Bar.in auth,post fratres.C.de legiti.hæred.& ibi Fulgo.Paul.& Cor.& Bal. in.l.liberti libertæq.C,de operis liberto,num.18.& quod tenet Soc.Iun. consil,73.num.31.vol.1.vbi tradunt ꝙ in successione particulari que ex contractu defertur repræsentatio non admittitur & quia in contractibus filiorum appellatione nepotes non includuntur vt per Bar,in.l.liberorum,ff. de ver bo,significa.num.8.hoc enim excluditur,nam prædicti maioratus institutionẽ per mortis causa donationem siue vltimum iuditium , non vero per contractum factam fuisse constat,& quamuis per contractum siue inter viuos donationem aut principis rescriptum fieret nepos etiam filij nomine contineretur ac repræsentatio admittenda esset , prout supra nume.173. traditum est.atqꝫ ideo ex substitutione filij superstitis nepos succedet & in terminis ꝙ in maioratus instiutione per contractum seu principis concessionem facta prout in casu isto substitutio filii qui mortis tempore reliquetur nepotem includat.& admittat trad.Paul.in.d.consi. 164. vol.2.& Abb.qui in eodem casu consuluit in alleg.consi.85.volu.1.

312 *Patruum in successione quæ iure particulari ex concessione dominica siue ex cõtractu defertur nepoti preferẽdum esse non nulli tenuerunt.*

313 *Substitutio quasi lius maior superstes ad maioratus successionem etiã per cõtratum seu concessionem dominicam institutũ vocatur,nepotem loco patris per repræsentationẽ admitit.*

¶ Quarto nihil obstat quod Alex.concludit in alleg,consi.4. volum.4. & consi.123.volum.1.& Altiat.respon,523.nume.5.cum alijs superius ... num.92.vbi traditur ꝙ si vocatus sit filius maior superstes,patruus ætate maior nepoti minori à filio maiori relicto præfertur,illud enim procedit.vbi in

stituẽs

stitues solam ætatis prærrogatiuam, inter omnes descédentes siue in tota familia nulla graduum siue primogenituræ habita ratione cósiderasset. ac prætulisset ... prout predicti declarant cum aliis que supra in hoc. 2. articulo circa secundam qualitatem referuntur vbi num. 165. dictum est quod secundum hoc procederet posset quod tradunt Sadol. & Soc. num. 5. in. l. si cognatis. ff. de rebus dubijs, ac etiam procederet quod Bal. dixit, in. l. 2. C. de iure emph. si intelligatur ꝙ in casu de quo loquitur patruum ætate maiorem nepoti minori præferi voluit & ita etiam procederet quod dixit idem Bald. in l. si viua matre. C. de bon. mater. num. 3. vbi dicit ꝙ si vocatur primogenitus post mortem grauati patruus maior nepoti prefertur quia primogenitura est nomen ætatis, ex quibus intelligit instituentem solam ætatis prerrogatiuam, non ius primo genituræ considerasse, cum tamen in hac maioratus successione lineæ prioritas & gradus proximitas in primis, & in priori linea, ac proximiori gradu sexus ac, deinde primogenitura seu ætatis prerrogatiua sit attendenda vt superius cócluditur, nó superstes maior natu sed primogenitus filius vel nepos superstes preferédus erit, prout tenent omnes qui supra in. 6. ac. 7. huius secúdi articuli fundaméto citant ut cum cæteris superius adductis.

Patruus ætate maior nepoti minori præfertur vbi sola ætatis prerrogatiua nulla gradus habita ratione attēdetur.

¶ Quinto minus oberit quod tradit Cor. consi. 207. num. 15. vol. 2. versic. præterea & secundo, & Alex. in cons. 16. vol. 6. num. 1. ad finem & in consi. 30 vol. 2. vbi tenet ꝙ si vocatus sit filius superstes, nepos non admittitur per ea que notat Cum. & Alex. num. 5. in. l. hæredes mei. §. peto per tex. cú glos. ibi ff. ad trebell. & Ruyn. consi. 101. num. 10. vol. 2. nam illud procedit vbi filius de perse, ac etiam nepos de perse substitutus fuit. eo enim casu filii appellatione nepos non includitur, nec illis verbis qui relictus fuerit demonstrari posset prout ipse Cor. & Alex. & Ruy. in dictis consilijs expresse declarant & tradit Soc. iun. ... in consi. 116. vol. 1. num. 29. secus aút in casu isto dicendú est, cum filius tantum qui relictus erit substitutus fuerit nam eo nomine collectiuo filius nepotes ac cæteri descendentes. continentur iuxta eos omnes qui supra nu. 99. citantur & que notat Bal. in. c. quę in ecclesiarum de constit. num. 39. vbi dicit ꝙ vbi materia est in differens quo ad gradum nomen filiorum significat totam lineam descendentium quod etiam tenuit Cæpola, có si. ciuili, 7. num, 15.

315 Subjecto filio superstiti nepos non includeret vbi filii, nepotes, ac cæteri decendentes discretiue vocarentur.

¶ Sexto deniq; cæteri omnes in contrariú adducti, qui vltra prædictos tenuisse videt quòd filij superstitis substitutio nepotes nó admittit, vel includit, hoc solo excluduntur, quòd eorum opinio procederet in casibus ab isto de quo hic agitur longe diuersis, & vbi verbis expræsis aut euideetissimis cóiecturis constasset, quòd instituens nepotem ex filio præmortuo non admitti & ab eius patruo excludi voluit, que quidem instituentis voluntas non ex eo ꝙ superstes vocatus esset sed aliunde probanda est, & ita procedit quod tradit Corne. in allega. consi. 290. volum. 4, vbi num. 3. dicit quòd in casu illo ... adderant coniecturæ quibus in pulsus negatiuam partem sumpsit, & cum illas enumerasset nullá vim facit in hoc quòd ibi filius superstes substitutus esset, sed quia filios & hæredes infrascriptos ac certos substituit, put superius

316 filiorum nomen in materia indifferēti totā descēdētiū lineā significat.

317 filii superstitis substitutio nepotem non admittit si eā fuisse testantis mētem aliunde constaret

perius tactum est,& aliis qua hic omnino cessant, secun dum hoc procedit quod tenuit Cassaneus consi 53.num.28,&.44.& Rubeus consi.149.nume. 11.qui non ideo quòd filii sup. rstites,sed quòd filii ex certo matrimonio habiti substituti fuerant nepotes non admittendos concludun , nam his verbis nepotes tanquàm ex alio ac diuerso matrimonio procreati d... ..ari non possent ac ideo nec substituti censerentur, vn de Illustri[...] .æses a Couarru.in d.q.pract.38.n.11.merito dixit ꝙ prædicta responsa ocedũt ex clausulis appositis in dispositione de qua in illis agitur,& hoc est quod etiá voluit Deti.in consi.353.n.1.&.5.vbi dicit ꝙ ideo filiorum substitutio nepotes non con... ꝙ quia ibi filii amborũ duorum coniugum vocati fuerant, alias autẽ ex eo solo ꝙ filius vel frr superstes seu superuiuens substitutus esset nepos vel sequens in gradu superuiuens non modo non excluditur,sed ex eadem substitutione superstitis admittetur. vt expresse tenet Soccin.iun.in consil. 133.volu.1.nu.13.& Paris.in d.consi.37.volu.2.num.63.64. y demas desto lo qual solo bastaua para q̃ eneste caso el llamamiento del hijo que dexare al tiempo dela muerte cõprehendiesse al nieto,en toda la dicha disposició y priuilegio dela institució del dhõ mayoradgo no solo no ay p...bra ni cosa đ q̃ se pueda induzir coniectura cõtraria de q̃ el instituydor quisiese ...luyr los nietos hijos del hijo mayor p̃defũcto antes cõcurrẽ muchas de q̃ los quiso p̃ferir al hijo segũdo su tio. Porq̃ lo primero cõforme a todos los derechos enesta sucesió el nieto se a đ p̃ferir al tio y el instituydor se p̃sume q̃ se quiso cõformar cõ lo dispuesto en derecho. prout supra in.n.9, huius arti.fundamento cõprobatũ. Lo segũdo q̃ siẽdo llamado el hijo mayor q̃ ni era nacido ni conocido,y pa futuro euẽto ẽ q̃ no se sabia si el hijo mayor seria hijo o nieto đl poseedor y pa succesió de mayoradgo ppetuo como aq̃ lo fue,por qualquier cosa destas y mas por todas jũtas,el llamamiẽto del hijo cõprehende al nieto y se verifica enel iuxta late dicta in.8.&.9.prioris artic. fundamẽtis . Lo tercero que enesta succesion de mayoradgo siempre se admitte representació . y por esto es muy sin duda que siendo llamado el hijo mayor se admitte el nieto y se prefiere al tio,iuxta superius adducta in decimo prioris articuli fundamento. y lo quarto.que el instituydor para exclusion de su hijo segundo puso en condicion a todos los hijos y descendientes de su hijo mayor Pero Hernandez , por lo qual aunque llamo a el hijo mayor que Pero Fern... dez dexasse , fue visto tambien llamar al nieto y a qualquier otro descendiente mayor primogenito que del quedasse,vt tenet Parisi,consi.5. nume.35. &.44.& consi.50.num.34.vol.3.& consi.76,nu.12,&consi.78.nu.5.&.9.vol, 2. Lo qninto que el dicho instituydor quiso y dispuso que en sus descendientes se guardasse la linea derecha,vt in.12.primi articuli fundamẽto dictũ est. Delo qual se prueua q̃ quiso que el nieto hijo de su hijo mayor se prefiriese al hijo segundo su tio.vt notat Socci.iunior in consi.116.volum.1. nume. 23. Lo sexto que el instituydor despues đ auer llamado primero a su hijo mayor,llamo primero a sus nietos q̃ del ouiesse,antes que al hijo segundo , delo qual se prueua q̃ quiso p̃ferir el nieto a el tio,iuxta ea quę supra.n.87. adducta sũt, Lo septimo q̃ si por el llamamiẽto del hijo mayor q̃ dexare ..e excluye

G sen

*Substitutio qua filius ex certo matrimonio procreatus superstes vocatur nepotes nõ admitteret.*

320 *Fili superstitis amborum coniugu substitutio n[e]potes non includeret*

321 *Filii superuiuentis substitutione nepotes etiam continet.*

321 *Plura in casu isto concurrunt ex quibus filii superexistentis substitutione nepotes etiã admittit*

322 *Imprimis iuris dispositio quæ patruo nepotem antepo- nit iuxta [...] in- st[...] dispoſuisse intel[...]itur.*

323 *2.quia pre[...] fi lii mai[...] substitutio non filii certi,sed in futurum euentũ, & ad per p[...] maioratus successionẽ f[...]ta fuit.*

324 *3.quòd in hac maioratus successione representatio semper admittitur*

325 *4.quòd filii [...] uiuentis substituti descendentes omnes ad sequenti loco vocati exclusionem in condi[ti]one appositi sunt.*

326 *5.quòd idem instituens lineã re[c]tã descẽdentium ex filiis obseru[ar]i voluit.*

327 6. quòd in [illegible] a institutione prius ne[illegible] ex primogenito quàm ſecundogenitus vocatus fuerit.

328 [illegible]uòd abſurdũ eſſe[illegible] ſi patruus cõtra iuris regulas nepotem excluderet, & ne hoc ſequatur filii ſuperſtitis ſubſtitutione [ne]potem includet.

329 Filii ſuperuiuentis ſubſtitutio nepotẽ admittit ſi ex aliqua cõiectu[r]a deducatur [qu]od inſtituens nepotem patruo præferri uoluit.

[illegible] los nie[t]os hi[jos] del hijo mayor predefun[cto], deſto ſe ſeguiria q̃ cõtra las reg[l]as del der[ech]o, el tio ſe prefirieſſe a el niet[o] q̃ cõforme a derecho le auia de precede[r], lo [q]ual ſeria muy duro y abſurdo, vt ſatis probatur ex his quæ ſupra di[ct]a [s]unt num. 110. & ne hoc abſurdum ſequatur, etiam vbi filius ſuperſtes [v]oc[at]ur nepos ex filio præmortuo admittẽdus ac patruo preferendus eſſet, vt tradit [in] terminis Alexan. in d. conſi. 9. volu. 1, num. 1. & 2. & Iaſſo. in conſi. 52. volu. [c]ol. 4. verſiculo confirmatur. & Gozadi, conſi. 36. num. 11, y finalmente eneſte caſo concurren otras muchas coniecturas y euidencias que ſe coligen de todo lo dicho, de q̃ eſta fue la volũtad del inſtituidor q̃ qual[qui]era dellas baſtaua para que eneſte caſo la marqueſa a quien de derec[ho] [p]ertenece la ſucceſsion de eſte mayoradgo ſe prefiera a el dicho duque ſu tio, nã ſi adſit aliqua cõiectura q̃ inſtituens nepotem primogeniti filium, ſecundogenito illius patruo preferri voluit, etiam ſi filius ſuperuiuens aut ſuperſtes ſubſtitutus fuerit nepos ex filio prædefuncto admittendus ac preferẽdus erit, iuxta ea quæ notat Bart. & Imol. in l. ſi. ff. ad trebellia. & tenet in terminis Cum. in conſi. 13, Corn. conſi. 207. vol. 4. n. 14, & Curti. iun. conſi. 57, n. 6. & conſi. 11[illegible] Pariſ. conſi. 36. n. 10. & conſi, 37. n. 12. & 54. vol. 2.

¶De todo lo qual ſe conclu[ye], lo primero q̃ bien conſiderado y entendido lo q̃ por parte del duq̃ ſe alega, no ſolo no es contrario a lo q̃ por parte dela marqueſa ſe a referido, antes por los meſmos fundamentos del Duque ſe excluye ſu intento y pretenſion, y ſe funda y declara mas el derecho de la marqueſa, porque delo dicho ſe prueua que enlos caſos en que el llamamiẽto del hijo mayor no incluye ni comprehende al nieto, llamando al hijo mayor que dexare al tiempo dela muerte, no ſe admitte, ni por eſtas palabras ſera demoſtrado el nieto, pero enlos caſos en que enel dicho llamamiento del hijo mayor ſe comprehende y contiene el nieto por las dichas palabras, que dexare, no ſolo no ſe excluye, pero por ellas ſera demonſtrado y ſe tendra por llamado, y de[l]l[o] [e]uide[nt]iſsimamente ſe ſigue que pues el llamamiento ſimple de el hijo mayor incluye y comprehende aſsi al nieto, como a todos los hijos mayores y deſcendientes primogenitos, y no incluye ni comprehende al hijo ſegundo, hauiendo quedado algun hijo o deſcendiẽte del hijo mayor, y por eſtar llamado eneſte caſo el hijo mayor que dexare al tiempo que [mu]are, por ninguna via puede ſer demonſtrado ni tenerſe por llamado el duque, pues como hijo ſegundo no es comprehendido en el dicho llamamiento, y ſola la marqueſa es demonſtrada y enella ſe verifican las palabras de la dicha ſubſtitucion, porque como hija mayor y primogenita eſta comprehẽdida enella y llamada para eſta ſucceſsion-

¶Lo ſegundo reſulta de todo lo dicho, q̃ es muy impertinente para eſte pleyto q̃ por parte del duq̃ ſe quiera dezir que en eſte caſo no ha lugar lo diſpueſto por la ley. 40. de Toro enel principio, en que ſe declara que enla ſucceſsion delos mayoradgos ſe admite la repreſentaciõ, pues la miſma ley enel fin della lo limita quando el inſtituydor diſpuſo lo contrario, y que por ll[am]ar al hijo mayor que dexare, fue viſto diſponer que el tio ſuperuiuente ſe prefiera al nieto hijo del hijo mayor predefuncto, porq̃ ni puede

auer

auer fundamento ni color alguna para esto, pues aun enlos terminos de dere
cho comun sin tener consideracion alas leyes de partida y toro los q̃ disputaró la question si enel mayoradgo se auia de p̄ferir el tio al sobrino, y dudaró si la rep̄sentació auia lugar en fideicomissos, ouo muchos q̃ ... dos por cóiecturas muy faciles tuuieró q̃ el tio se deuia p̄ferir al sobrino, ningūo tuuo por causa ni cóiectura bastáte q̃ por ser llamado el hijo sobreuiuiéte para la successió delos fideicómissos, y mucho menos para los mayoradgos se tuuiese por excluyda la rep̄sentació enlos casos en q̃ sin estas palabras la pudiera auer ni q̃ el tio se p̄firiese al sobrino, y antes eneste mismo caso en q̃ fue llamado el hijo supstite o supuiuiéte muy muchos y quasi todos cóclu, é q̃ el nieto se a de p̄ferir al tio. vt cóstat ex his q̃ supra in.6.ac.7.huius vltimi arti.fundaméto citátur, y estando tá expressaméte dispuesto y declarado por las dichas leyes de partida y Toro, q̃ la dhá representació siépre se admite, y a lugar en 330 *Nepos patruo iuxta.l.tau.40.in maioratus successione preferendus est, ni si maior... códitor contrariū expresse disponat.*
la succesion de los mayoradgos, es mas sin dubda que destas palabras ningun fundamento ni coniectura se puede tomar para excluyr la representació, ni para q̃ por ellas se prefiera el tio al sobrino, mayormente porq̃ conforme ala dicha.l.40.de Toro para ello se requiere disposicion del instituydor la qual se entiende q̃ a de ser expressa: nam semper disponens secundum ius disposuisse intelligitur nisi contrarium expresse caueretur, vt notat Bald. in l.2, C.de suis & legit. hæred. quem sequitur Iasso.in.l.1.ff, de officio eius cui 331 *Conieturæ non sufficiunt ... expressa dispositio requiritur.*
mand.est iuris.nume.38.ac etiam testator prout ius commune disponit testari censetur nisi eius voluntas manifeste refragetur, vt dicit idem Bald, in, l. quidam Eulogio.C.de iure delibe.nu.23.&.vbi dispositio requiritur coniecturæ non sufficiunt, quia ex illis non inducitur nec dispositú céšetur quod 332 *Vt repraesentatio quæ à lege induciturexcludatur dispositio expressa requiritur.*
ex coniecturis arguitur. vt notat Domini.in c.1, §.licet, nume.5.de procurat. in 6.per text.in.l.ex facto.§.1.ff.de hære.instit, & tenet Moline. in consuet. Paris, 1.parte.§.13, gloss.3.num.7.versi.in contrarium. per tex.in.l.ex facto, in 1.ti.eod.titul.de hæred.institu, & ideo non sufficit arguere q̄ testator hoc voluit nisi constet q̄ illud expresse disposuit, vt notant Bald.& Imol.in.l.qui- 333 *Nepos patruo secundum iuris dispositionem prefertur, nisi dispositio testantis expresse incontrarium probetur.*
dam cum filium.ff.de hæred.insti.& Ias.in, l.si res obligata.n, 30.delegat.1.& q̄ ad excludendá representationé quæ à lege inducitur expressa dispositio requiratur, tenet Præpo.in c.1.de feud.marchi.n.10.ver.18, & in proprijs terminis d.l. Tauri, ita concludit Affli.in c.1.in prin.n.18, versi sed hæc cóclusio đ eo q̃ sibi & hær.suis, vbi dicit q̄ nisi cótrariū exp̄sse dispositú fuisse cóstet, volūtas disponétis secundū iuris dispositioné qua nepos patruo p̄fertur interp̄tanda est, & hoc idé voluit Affli.n.117.post Isern.ibi in c.1.de natura suc. feud. 334 *Aut nisi voluntas indubitata probetur.*
& ita cóclud it Illust.præses Couarru, q.prac.38.n.10.in fi. vbi dicit q̄ ista voluntas disponentis debet expresse constare aut ita sane q̄ indubiū reuocari nó possit, qđ etiá firmat D.à peralta in rub.ff.đ hær.inst.n.130.y no es cótra esto la dhá ley đ toro, é quáto dize q̃ se guarde su volūtad, porq̃ la misma ley di- 335 *Voluntatem conditoris maioratus obseruandam disponit.l.tau.40 eo casu quo illi expressa dispositio præcessit.*
ze, q̃ si por el q̃ ordeno el mayoradgo estuuiere dispuesto otra cosa, é tal caso q̃ es, quádo lo dispuso, se guarde la volūtad đl instituydor, đlo qual se prueua q̃ no auiédo disposició contraria ala dicha represétació siépre a de auer lugar,

 y eneste

y en este caso d... icho llamamiento de el hij... mayor q̃ dexare, no solo no se induze dis... on ni conie ctura, de q̃ por est... s palabras demonstratiuas el instituyd... io excluyr la representacion, pero es impossible q̃ puedan o- br... a causar ni hazer otra disposició algúa, porq̃ solamẽte hazé demõ- stració dela ... rsona comprehendida en la substitució, y por esto la dhã mar- quesa q̃ como ... ieta mayor y primogenita esta cõprehẽdida enel dhõ llama miẽto por estas palabras del, fue y es demonstrada para q̃ enella se verifique y se prefiera a el dhõ Duque su tio, el qual ni fue ni esta cõprehendido en la dicha substitucion, ni por las dichas palabras puede ser demon... ad mitido.

*336 Ex illis verbis ... dexare al tiempo que fuere filu maioris substitutioni adiectis non solũ ... positio sed ne- q. etiã cõiectu- ra q̃ua nepos à pa- truo excludatur induci posset.*

## TERTIVS ARTICVLVS.

*Testamentum Gundisalui ferdinãdi qui maioratum de quo agitur instituit, ius & iustitiam Mar- chionisæ multipliciter confirmat.*

QV... TO al tercero articulo, q̃ toca al testamẽto de Gonçalo fer nandez, aunque ... dicho consta de la notoria justicia q̃ la Mar quesa tiene para mayor confirmacion delo que esta dicho, y para q̃ del todo se confundan y excluyan las alegaciones y argumẽtos del Duque, se deuen considerar y aduertir quatro cosas principales, q̃ resultan del dicho tastamẽto con q̃ se declara la voluntad del instituydor, y el verda- dero entendimiento del dicho preuilegio en fauor de la dicha Marquesa que son las siguientes.

¶ Lo primero es, q̃ por el dhõ testamento se prueua, q̃ mas de.50.años an- tes dela fecha del estaua fecha institució del mayoradgo d̃ cañete, porq̃ el di- cho Gonçalo fernandez refiere y declara enel dhõ testamẽto como el Ad... ...tado Alõso fernan... z su abuelo instituyo y hizo el dicho mayoradgo, y ... el señor rey dõ Alõso el onzeno lo cõfirmo, lo qual tãbien se cõprueua por el mesmo testamẽto del dhõ adelãtado, y por la dhã cõfirmació original q̃ ene- ste p̃cesso se hã p̃sentado, y delo vno y delo otro y de todo jũto resulta p̃uã- ça tã concluyẽte de q̃ el dhõ mayoradgo de Cañete fue y estaua instituydo ...r el dhõ Adelãtado, q̃ por ninguna via se puede negar ni contradezir, ma yormẽte siẽdo c... no son las dhãs escripturas tã antiguas q̃ sin otra cõproua- ció hazen entera fe. vt p Ias. in l. barbarius. ff, de offi, præsi. & in l. sciendũ. ff, de verb. obli. vbi poés, & Deti. in l. 1. C. qui admitti & in cõs. 36, & Tiraq. de p̃scrip. §. 1. gl. 4. vers 36. & Rol. cõs. 99. & gl. greg. in l. 115. ti. 18. part. 3.

*337 Gundisalui ferdi- nandi testamentũ maioratus ... ñete institutionẽ illiusque cõfirma- tionem à rege fa- ctam plene p̃bat.*

*338 Instrum... ntis anti quis absque vlla cõprobatione ple- na fides adhiben- da.*

¶ Y aunque por parte del dicho Duque se quiso oponer contra el testamẽ- to del dhõ Adelãtado q̃ no era solemne por auerse otorgado solamente ante dos testigos, y que por esto etiam inter liberos no valio ni haze fe, ni auria l... gar enel la ley hac consultissima. §. ex imperfecto. C. de testamẽ. Por que no fueron instituydos por el todos los hijos ygualmente, como lo quiso tener Rom, in consi. 385. nu. 5. & Soc, cons. 5. vol. 3. & Barba. consi, 55. col. 3. vol. 4. & Deti... in l, 1. num. 3. C, vnde liber. numro. 29. y tambien se oppone contra la confirmacion que el señor Rey don Alonso el onzeno hizo del dicho ma- yoradgo de Cañete, a supplicacion de Fernando Alonso, hijo del dicho

Ade-

Adelantado que no se fizo por preuillegio rodado como fue el preuillegio del dicho señor rey don Henrrique, esto se excluye porque quanto toca a la solénidad del dicho testamento la mas comum y verdadera opinion tiene lo cōtrario, imo ꝙ dispositio tex in d.§.ex imperfecto procedit ... siue pater inter filios equaliter siue inequaliter testetur, vt tenēt P ... Ang. Cor. Anto.& Riminal.in dicto.§.ex imperfecto, Bald.& Paul. in l.filij patris. C. famil.hærciscun.& alij plures quos refert Paris. dicens hanc esse cōmunem opinionem in consi.34.num.27.&.50.volu.2.& eam dicit comunem Socci. iun... ...39.num,87,volu.2.& consi.24.nu.9.vol.3.& Tellus fernan. in l. 3.Taur.in.1.par.nu.21.Ferdi a mencha.de succes.& crea.§. 21.n.57. & Iulius clarus de testam,in prin.q.18.in fine,& Gregor.lopez,in l.7.titulo.1.parti.6. Nec priorem partem tenuit Spec.qui pro ea tanquam primus author adducitur ipse.n.solum dixit ꝙ quando pater aliquos filios instituit & cæteros preteriit ex causa preteritionis testamentum nullum erit per tex. in authent.ex causa.C.de lber,præter.& in l.filius.ff.de liber.& posth. quod autem ex deffectu solemmnitatis nullum fuisset, nec vllum verbum vn ... re omnes qui primam opinionem asseruisse videbantur h... vltimam sente... tanquam veriorem sequuti sunt,& maxime Barba.in consi.58.vol.4.& Deti. in l.vt liberis.C.de colla.n.3.vnde patet,ꝙ ex deffectu solemnitatis contra præfatum testamentum nihil obiici potest. 339 *Testamentum inter liberos etiam inequaliter institutos quamuis minus solemniter factum iure tenet*

¶Y quanto ala dicha confirmacion tambien es sin dubda que para la validacion del dicho preuillegio no se requiere que sea rodado, vt probat glo. greg.in l.2.tit.18.part.3.porque la ley.44.dela mesma partida y titu.q̄ pone la solemnidad del preuillegio rodado no dize que no valga el q̄ no lo fuere antes la mesma ley y la ley.114.del mesmo tit.prueuan q̄ basta que sea sellado conel sello del rey o firmado de su real firma y enel dicho preuillegio đl señor rey don Alonso concurren ambas cosas, questa firmado y sellado como por el parece por lo qual haze entera fe.

¶Lo segundo se responde, q̄ ningun deffecto se puede opponer contra el dicho testamento del Adelantado en que fue instituydo el dicho mayoradgo de Cañete, ni contra la dicha confirmacion del, porque por el dicho testamento, y por el de Fernando Alonso su hijo que succedio en el dicho mayoradgo, consta que cada vno dellos tuuo muchos hijos, y que sin embargo desto succedio enel dicho mayoradgo de Cañete el hijo mayor de cada vno dellos sin partir ni diuidir los bienes del con los otros hijos y asi lo confiessa y declara el dicho Gonçalo fernandez enel dicho su testamēto đ lo qual se prueua evidētissimamēte quel testamēto del dhó adelantado dela institucion que hizo del dhó mayoradgo de Cañete y la cònfirmació del se apruo y cōsintio por sus hijos y nietos y successores, y q̄ tuuo effecto, y por virtud đlla sucedierō enel dhó mayoradgo el dhó fernādo alōso hijo mayor đl dhó adelātado y el dicho Gāçalo fernādez su nieto hijo mayor deldhó fernādo olonso como esta ꝓuado por la marq̄sa enla septima pregunta y solo este cōsentimiēto y la comun obseruācia delas dhás scripturas basta para q no se pueda opponer contra ellas deffecto alguno de solemnidad, vt probatur 340 *Priuillegium sigillo vel subscriptione principis munitum satis solemne ditur.*

341 in contingit transactio.& per Deci.consi 48. n.18. cum his quæ notat Aymon .118.col.1.& facit lex finalis.C.de fide instrumen. cum alijs quæ ibi r r,& per Bald.in consi.400,num.3.volu.4.& consi.4 02. nu. 6.

*Dispositio l... minus solēnis successorum vsu & aprobatione confirmatur.*

¶ Lo terc se responde que quando no ouiera otra prouança del dicho testamento del Adelantado Alonso fernandez,e dela institucion del dicho mayoradgo de Cañete y dela confirmacion del,mas que la que resulta dla dicha confesion y declaracion que el dicho Gonçalo fernandez hizo enel dicho su testamento,esta sola basta, pues el Duque es actor eneste p pide estos bienes como successor que dize ser del dicho Gonçalo Fernandez, 342 cuyos fueron yfundandose en su disposicion no puede impugnar la declaracion y confession porel hecha,y necessariamente ha de passar por ella,y le á de prejudicar,iuxta doctrin. Specul. in tracta,de teste.§.nunc tractemus, & per scribentes in l.scripturas,C.qui,po,inpig.habe. Areti. consi.36.col.2.Alex.in l sepe.ff.de re iudi.col,ti.& Soci,consi.82.col.2.lib.1,& late Aym-cósi. 29.col.1,vbi sicut hæres vniuersalis factum defuncti prestare & aprobare tenetur & illius co o sibi preiudicat.vt in l.cum à matre. C. de rei vendi.& in l.ex qua persona.ff.de regul.iur.ita particularis etiam successor respectu rei in qua succedere contendit ex facto& confessione sui authoris à quo causam vel titulum habere dicit similiter tenetur.

*Bonorum successori etiam particulari factum& cōfeßio antecessoris circa eandem bona preiudicat.*

¶ Y presupuesto que la institució del dicho mayoradgo de Cañete hecha por el Adelantado es tan cierta y manifiesta, y esta tan verificada que della no se puede dubdar, como se prueua por lo que esta dicho.y que tambien es sin dubda que conforme al tenor y clausulas della para la successsion del dicho mayoradgo de Cañete fueron y estan llamados todos los descendientes 343 del dicho Adelantado simplemēte y por la orden dela primogenitura, y en tal manera que entre los indistinta y llanamente se admite y ha lugar la representacion y el sobrino hijo del hijo mayor predefuncto se ha de preferir al hijo segundo su tio enla succession del dichomayoradgode Cañete, loqual no se puede negar, y el Duque lo confiessa. Desto se sigue que lo mesmo a de auer lugar enlos bienes que por el dicho preuilegio del s. rey dó Henrriq se taron y vincularon conel dicho mayoradgo de Cañete, en que para la succession del estaua dada la dicha orden que el tio se prefiriesse a el sobrino porque el señor Rey don Henrrique por el dicho preuillegio a supplicacion del dicho Gonçalo Fernandez dispone y manda, que la dicha vila de Cañete y todos los demas bienes expressados enel dicho priuillegio sean vn mayoradgo y vna cosa y vn señorio para siempre jamas sin parrició ni diuision algũa, delo qual necessariamente se ha de entender que su voluntad y la del dicho Gonçalo Fernandez a cuya suplicació lo concedio era y fue q̃ la orden de succeder puesta enel dicho preuillegio fuesse vniforme y la mesma q̃ estaua dada ēla succesió del dhó mayoradgo átiguo de Cañete,porq̃ si los llamamientos dl dichopreuillegio sentendiessen de otra manera no podria auer efecto ni permanescer para siempre lo q̃ mas principalmente se dispone enel dicho preuillegio, que es, que los dichos bienes sean vna cosa y vn mayo

*Dispositio regis Henrrici qua bona in ea... in maioratu de cañete perpetuo includi voluit iuxta ipsius maioratus forma, vt p... dum interpretanda esse*

mayoradgo sin se partir n[illegible] diuidir para siempre jamas,
so dela diuersidad delos lla[illegible]amientos ineuitable y [illegible] forço
apartar el mayoradgo de Cañete para vn successor y los dema[illegible]
lo qual seria contra la expressa y principal disposicion del dic[illegible]
por euitar este inconueniente, todas las pabras de q̃ se qu[illegible] tomar otro
sentido se han de entender necessariamente como arr[illegible] se declaran en
lo que esta dicho cerca del dicho priuilegio ques conforme ala dicha institu *344 Nullus ea[illegible] po[illegible]endi viã e[illegible]gisse presumitur per quã ei[illegible]s dispositio sub[illegible]uertatur.*
cion del mayoradgo de Cañete, para que puedã permanece[illegible] siempre en vn
n[illegible] [illegible] los dichos bienes, y tener effecto la dicha disposicion y no se ha
de cre[illegible]r que por vna parte quiso que siempre fuesse vn mayo[illegible]dgo y q̃ por
otra lo ordeno, demanera que esto no tuuiesse effecto, quia nullus eã dispo-
nendi viam elegisse creditur qua eius disposicio subuertatur, vt in.l. miles
qui destinauerat.ff.de testamenti mili, & in.l.1.§.si ex fundo.ff. de hæred in-
sti.& in.l. hæreditas.§.1.ff.de castren.pec. Y esto se confirma porque de dere
cho la disposicion o inuestitura segũda siempre se ha de inter pretar y decla *345 inuestitura sequẽs inxta precedentẽ interpr[illegible]tanda est.*
rar conforme ala inuestitura y disposicion preceden[illegible] [illegible]t Paul in cõ-
[illegible]i.44.nu.1.col.2.vo.2.vbi dicit ꝙ verba po[illegible] [illegible]ris inuestitu[illegible] [illegible]da sũt
ad sensũ anterioris & hoc idẽ tenet Paris.co[illegible].23.n.64.vol.1.vbi dicit ꝙ in ve
stitura sequens declarat̃ per precedẽtẽ & p̃cedẽs debet attẽdi, ne vlla cõtra
rietas inducat̃ ex quo ipse Paris.consi.5.n.6.eodem vol. concludit ꝙ si fœudũ
iuxta primam inuestituram non esset hæreditarium quamuis in secũda ve[illegible]
bum hæres vel hæreditas apponatur, ex hoc hæredirarium non efficeretur
sed potius verbum illud tanquàm superfluum nihil operabitur quod idem
in terminis huius causæ voluit Grat.consi.7.vol.1.nu.8.& .15. dicens quod si
ex prima inuestitura nepos iuxta iuris cõmunis regulas erat admittẽdus se-
quens inuestiaura quæ admitti iussit filium maiorem pro tempore existẽtẽ
[illegible]otius iudicari debet superflua quam ꝙ nepotem [illegible]ntra iuris dispositionẽ *346 Super fluitas poti[illegible]lleratur quã quo[illegible] nepos quem prima dispositio ad mittebat per sequẽtem excludatur.*
excludat. pro quo facit ꝙ facilius tolleratur ꝙ verbum aliquod superflu[illegible]
reputetur quáꝙ dispofitio iuri contraria censeatur, vt in.l.1.C.de pact pign.
& potius admittit̃ superfluit as quá dispositionis correctio. vt per dñi in.c.
si papa de priu.in.6.& tollerabilius erit ꝙ verba nihil operent[illegible] vel super-
flua sint, quáꝙ accipiantur cõtra naturam actus si ad eam reduci possu[illegible]
singulariter notat, Molin.in consuetu, Paris.tit.1.§.13.nu[illegible].per tex.in.l. si v-
no in prin.ff.loca & ita sig, tenet Bal.in rub.C.de contrahe.empt.q.9.nu.9.
Quanto mas que en este caso consideradas las palabras del dicho preuilegio
de que el duque toma occassion para dezir que su disposicion difiere de los
llamamientos del dicho mayoradgo de Cañete por auer llamado enel al hi
jo mayor que Pedro fernandez dexare al tiempo que finare, no se puede de
[illegible]ir que por esto difieran los llamamientos del dicho preuilegio de los de Ca
ñete por todo lo que esta llatamente fundado enel segundo articulo supra
proximo en que se prueua que el dicho llamamiento, obra lo mesmo que si
se ouiera fecho simplemeute y por ambas disposiciones cõsta que es llamdo
el hijo y nieto y descendiente mayor por la orden dela primogeni[illegible]
que si el duque pretende que las dichas palabras .✻ Que dexare al tiempo
que

...on para inducir condició y que el hijo mayor sea llama... dexare.no pueden tener fuerça de condicion ni por ellas se ...sion por que en ellas se exprime lo que necessaria y taci...endia.& exprimuntur eo modo quo insunt. vt iam superius dictum est, y ...si se presume en dubda, vt notat Paul.& Ias. in.l.3.ff. de leg. 1.& Grat.in con...109.nu.55.& cons.21.nu.28.vol.2. y no por esto se puedé dezir superfluas aquellas palabras nam & si id quod tacite inerat exprimit eo modo quo in...st superfluum non iudicatur vt tenet glo.in.c.1.de summa Trinitat. & fid. cath.in verb.filio,quam vltra docto.ibi notat Ia... l.3.ff..de leg...& Deci.in.l.2,§.creditum,ff.si cer.peta.nu,19.&Grat.cons,21 nu.29.& consi.82,nu,21.& consi.131.nu.12.vol.2.& optime conducit q tradit Card.in clem.2.in.§.illi vero de ętat.& qualit.n.3.vbi dicit q multoties exprimitur illud quod licet non exprimatur intelligitur tamen, y entendié do como fueron y son las dichas palabras demõstratiuas del hijo o nieto pri mogenito comprehendido en la dicha substitucion.*que dexare al tiempo que finare* seg... arriba esta probado,ni se pueden dezir superfluas ni cótrarias ... llamamientos d... dicho mayoradgo de Cañete,y quando alguna dubda pudiera auer en esto que no ay necessariamente se ha de entéder asi, para que aya effecto la disposicion del dicho preuillegio,y que sea to do vn mayoradgo para siéprejamas sinque se pueda partir ni diuidir,loqual de otra manera cessaria per supra dicta.

347 *Expressio eiu... quod tacite inest eo modo quo inest ...cta presumitur*

348 *Expr...sio eius quod tacite inest superflua non iudicatur.*

Y no obsta que contra esto quieran dezir el duque y sus abogados que no se puede tomar fundamento de los llamamientos del mayoradgo de Cañete para que por ellos se declare el dicho priuilegio pretendiendo que por el quedaron alterados y mudados por que esto se excluye facilmente.

¶Lo primero por que notoriamente consta que el dicho señor rey por el dicho priuilegio no ...iso alterar ni derogar al mayoradgo d Cañete pues quentodo el dicho priuilegio no ay palabra en que tacita ni expressamente lo diga,& id dicit disponens voluisse q verbis expressit in.l. labeo.§. idem tubero. ff.de supel.leg.sicut etiam dicitur noluisse quod non expressit,vt in l.vna.§.sin autem ad deficientis.C.de cadu.tollen. nullum enim est mentis n...ræ maius testimonium quam qualitas inspecta verborum,vt per Bal.in rub.C.de testi.& ...n.c.super literis de rescrip.mayormente que para derogar los llamamiétos del dicho mayoradgo de Cañete en perjuyzio de los llama dos era necessario que lo dixera muy claro vt in.c.super eo de offi.de legat. vbi Ab.& alii quia in dubio non est presumendum q princpes velit tertio præiudicare,vt in,l.2.§.merito &.§.siquis à principe.ff.nequid in loco publi co,y si el dicho señor rey quisiera por el dicho priuilegio alterar la orden de succeder del dicho mayoradgo de Cañete no solo lo dixera y expressara en las palabras dispositiuas.pero aun hiziera expressa y particular mencion y derogacion delas clausulas y llamamientos del dicho mayoradgo de Cañete como se acostumbra hazer todas las vezes que el rey concede alguna cosa en derogacion de qualquier mayoradgo,y de aqui es que quando se offrece alguna dubda sobre lo que el principe quiso conceder por algun priuilegio se

349 *Rex Henrricus iuri tertii no... preiudicare credi...tur cum id non expressio.*

350 *Principis dispositio absque preiudicio tertii nisi aliud expresserit semper intelligitur.*

351 *Contenta in priui...gio ...clausulis derogatorisfacille intell...r.*

se declara por las clausulas derogatorias y no obstancias, vt concludit Bal. in.l.eam quã nu.36.&.38.C. de fideicom. delo qual resulta manifiestamente que pues en la disposicion del dicho preuilegio ni en las clausulas deregatorias del, no ay palabra de que se alteren y deroguẽ los llamamientos del dicho mayoradgo de Cañete, ni haze mencion alguna dellos no los quiso alterar ni derogar. y esto solo bastaua pues para esto y para todos los actos humanos copulatiuamente se requiere voluntad con la potẽcia, y no basta lo vno sin lo otro, vt tradit notabiliter Bal. in.l. omne verbum in verbo voluntatem [illegible] imam. C. communia delegat.

¶ Item & secundo, tambien consta quel el dicho señor rey aunque quisiera no pudiera hazer esto porque demas de que por auerse instituydo el dhõ mayoradgo de Cañete por testamẽto y sin facultad real, por via de tercio y quinto no lo podia derogar el dicho señor rey en perjuyzio de los llamados vt tradit D. Præses Coua. in lib.3. varia.c.6.& Pincl. in rub. C. de rescin. vẽd. pa.1.col.2.num.18.& Burg. de paz in prohe. legum Tau. nu322. cum multis seq. Mench. de successi. creat. §.1.nu,29. y los doctores que tienen que el rey puede alterar y derogar semejantes llamamientos, solamente dizen que lo podra hazer en perjuyzio de los llamados que no tienen derecho adquirido de presente sino en esperança, pero no en perjuyzio delos que ya tienẽ derecho adquirido de presente, antes presuponen y requieren que han de consentir en ello y lo ha de pedir el posseedor del mayoradgo o feudo que tiene el derecho de presente, quod in his terminis tenent scrib. in.l. gallus. §. & quid si tantum. ff. de lib.& posth.& alii docto. quos congerit Burg. de paz in prohe. legum Tauri nu.322,& illust. præses Couar in dicto.c.6. y no solo por el dicho priuilegio no parece que el dicho Gonçalo fernandez pidiesse ni consintiesse que se alterase ni derogase en cosa alguna el dicho mayoradgo de Cañete, pero aun consta lo contrario porque lo que pidio al señor rey don Henrrique, fue que delos bienes que tenia le [illegible] vn mayoradgo con Cañete para que enel succediesse Pedro fernandez su hijo mayor y sus descendientes, lo qual no es contrario sino muy conforme alos dichos llamamientos del mayoradgo de Cañete, y en esta mesma voluntad perseuero enel dicho su testamento como por el consta y luego se dira.

352 *Princeps iuri tertii ex testamento iã quesito derogare minime posset*

353 *Princeps iuri iam tertio quesito demũ [illegible] consẽtiat posset derogare.*

¶ Lo segundo que se saca del dicho testamento es vna llana comprobacion, de que todos estos bienes fueron y son augmento del dicho mayoradgo de Cañete y aunque assi esta muy expressado enel dicho Priuilegio pues por el se juntan los dichos bienes con la dicha villa de Cañete q̃ era mayoradgo formado y antiguo para q̃ fuessen todos vn mayoradgo y vn señorio sin particion ni diuision, esta muy mas claro por el dicho testamento por q̃ despues que al principio a hecho particular relacion del mayoradgo de cañete y delos vinculos y llamamientos del, va luego discurriendo por todos los dichos bienes diziendo que los vincula y junta con la dicha villa y mayoradgo de cañete para que sea todo vna cosa, para siempre jamas con el dicho mayoradgo de cañete, lo qual dize y repite tantas vezes quan[illegible] cosas que incorpora enel, y muchas mas y siendo todos estos bienes augmen to

354 *Bona in dicto priuilegio contenta maioratui de Cañete, tãquã illius augmentũ addi fuisse expre[ss]e dicto [illegible] ment [illegible] me probat*

to y acrecentam . .to del mayoradgo de Cañete, aun no lo expressara tan
355 *Argumentum cui accedit naturam et conditionē sequitur.* tas vezes ver . . consequencia necessaria por disposicion de derecho que se ha de gu . . en ellos la mesma orden de succeder que enel dicho mayoradgo de . . ., y que han de seguir la naturaleza y condiciones del como de subjecto pre existente, vt probat tex.in.c.1.§.e cōtrario de inuestitura de re.alien.fact.in. etiam.C.de iure doti in.l.inter socerum.§.cum inter.ff,de pact.dotali in.l.si . . toto in prin.ff.de.leg.1.vbi per Alex.& Lancel.Deti. in l.quod in rerum §.siquis post.ff.eod.tit.vbi per Iass.in.l.ergo.§.alluuio.ff.de acquir.rerum.domi.& Boer.decis.50.nu.17.& latè per Brunum in tract.de augmento in 5.conclusio,notat Moline.in consuetu.Pari.tit.1.§.1.glo.5.nu. 14.&.15.&.20.glos.greg.in.l.2.tit.15.par.2.verbo, sino el hijo mayor col.5. quod procedit etiam si augmentum pretiosius esset vt probat tex.in,l, cum
356 *Idque licet augmentum pretiosius esset locum habet.* fundus nominatim.ff.de leg.2.& in l.hæres meus,§.fi.ff.de leg.3.vbi per Bar. in clemen.2.de prebend.cum glo.ibi in verb.ecclesia.

¶ Y no obsta que contra esto se diga que lo que por el dicho testamento se haze destos bienes no es augmento al dicho mayoradgo de Cañete sino vna vnion de los vnos bienes y de los otros,porque la difinicion y propriedad
357 *Augmentum dicitur rei pre existentis superueniens accessio vt sit par eius.* del augmento,como dize Bruno in suo tract.d. augmen.in conclu.1.num.9 est,quod augmentum sit alicuius preexstentis rei superueniens pars,seu alicuius preexistentis rei ampliatio vel alicuius præexistentis rei superueniēs accessio,vt sit pars eius,& dicit alicuius præ existentis rei,quia vt dicit ibi Bru. nu.10.ad hoc q dicatur aumentum necesse est quòd accedat ad aliquid quod antea existit,& idem firmat Paris.consi.4.nu.23.vol.4.dicens quod augmétum presupponit aliquid extitisse cui accedit augmentum, & alias non posset dici augmētū non dato aliquo principio, & dicitur etiā in.d.difinitione. aug.quod sit pars eius.quià ad hoc vt idquod accedit fœdo sit eius augmetū debet effici pars eius vt concludit Brunus ibi nu.11. per tex.& quę ibi notan . . in,c.1.§.e contrario de inuestitura de re aliena facta.lo qual todo se verifica en nuestro caso,por que como esta mostrado la dicha villa de Cañete era mayoradgo formado mas de cinquenta años antes que se hiziesse el dicho augmento y . .tos bienes que con ella se juntaron no eran de mayoradgo ni lo . . an sido hasta entonces.y asi por el dicho priuilegio como por el dicho testamento se dispone queste acrecentamiento e incorporacion q̃ dellos se haze,es para que todos los dichos bienes sean vn mayoradgo y vna cosa y señorio cō la dicha villa de cañete y no se puedan diuidir ni apartar della y desto se sigue que no es ni se pude dezir vnion por que aquello ouiera lugar si estando fechos dos mayoradgos se mandaran juntar en vno,antes consta ser proprio y verdadero augmento y se verifican enel todos los derechos que disponen que en la succesion delos bienes acrecentados se ha de guardar la orden dispuesta en lo augmentado y an de seguir la naturaleza y cōdiciones del, y mucho mas pues que el instituydor expressamente y por palabras tan geminadas quiso y dispuso que en estos bienes se guardassen las cōndiciones y reglas del dicho mayoradgo de Cañete,con lo qual se allaña todo,porque aunque se pudiera dezir vnion se siguiera el mismo effeto.

¶ Sacase

¶ Sacase lo tercero de dicho testamento que el ente ... miento fin... to que los contrarios dan alas palabras del dicho preuilegio ... dize que dexare al tiempo que finare: aunque tuuieran algun color ... llo que no tienen no se puede ni deue admitir, porque del todo se exclu... la dispo sicion del dicho testamento por la qual consta que el dicho Gonçalo fernan dez en el principio del dicho testamento refiere el mayoradgo de cañete cõ todos los llamamientos y orden de succeder que en el se ... an puesto para incorporar enel los bienes quequeria augmentar, y quando a hecho esto dize, y manda en cada vno de los augmentos que haze por seys clausulas del dicho testamento que en ellos se guarden las mesmas condiciones y reglas del dicho mayoradgo de Cañete segun que en el esta dispuesto y ordenado, y assi lo repite .19. vezes, lo qual es tanto como si en cada vno de los dichos augmentos repitiera y expressara los llamamientos y orden de succeder del dicho mayoradgo de Cañete, quia non refert anquid exprimatur perse vel per relationem ad aliud, vt in.l.fin.C.de senté.que sine cert.quã. pro.& dispositio relata non minus in est quam si ad literam inserta esset in referente, ve in.l.asse toto.ff.de hæred.inst,& in.l.si ... ibi Bart. & alii.ff.de condi.& demost.y por auer las repetido tantas vezes refiriendo se a ellas con tantas genminaciones se declara mas, y se entiende la volun tad enixa y precissa que tuuo de q̃ en los dichos bienes augmẽtados se guardasse la regla y orden de succeder del dicho mayoradgo de Cañete, iuxta vulg.tex.in.l.ballista.ff.ad trebel.& in.l.siue àme.C.ad velle.y pues encaso q̃ en cada vno destos bienes como los yua juntando con el mayoradgo de Cañete, fuera expresado las condiciones y llamamientos y orden de succeder enel dada, no ouiera dubda sino que aquella se auia de guardar y no otra alguna, eso mesmo se ha de dezir auiendo se referido a ella en todos los bienes y mucho mas auiendo la expressado enel primero por que no se dubdase dello, y esto solo deuria bastar para conuencimiento ... delos contrarios.

358 Relatio ad institutionẽ dicti maioratus de Cañete in prefato testamento facta nõ minus operatur quam si tota illius dispositio in eo inserta ac expressa fuisset.

¶ Lo quarto que se saca y se deduze claramente del dicho testamento es la verdadera interpretaciõ y sentido delas palabras del priuilegio del señor rey don Enrrique, en quanto dize: El hijo mayor varon que dexare al tiempo que finare. En que la parte del duque haze todo su fundamẽto, porque el dicho Gonçalo fernandez instituydor entodos los llamamientos que haze de sus hijos y hijas enel dicho testamẽto expresamẽte llama al hijo mayor varõ, y afalta del ala hija mayor, en lo qual el siente llanamente q̃ esto mesmo se entendio delas palbras questan puestas en el dicho preuilegio porq̃ despues de auer hecho los dichos llamamientos en que llama al hijo mayor simplemente, auiendo ya hecho mencion del priuilegio que tenia del dicho señor rey don Enrrique, de confirmacion del dicho mayoradgo dize y segũ mas cumplidamente yo aqui lo ordeno en este mi testamento y segun que mejor y mas cumplidamente en el dicho priuilegio de mayoradgo se cõtiene, en lo qual expressamente declara que lo que ordena en el dicho priuilegio y en su testamento era vna mesma cosa y que assi lo entendia y su voluntad

359 Augmentum pre ... institutionẽ maioratus de Cañete, ac succedendi ordinẽ in eo traditã inipso dicti Gundisalui testamento factum multipliciter ostenditur.

lu.. ad era y aui .. o de hazer vn mayoradgo or inario como el de Cañete, y llama .. mogenitos d̄ cada grado, var .. si lo ouiesse, y si no hēbra cōforme alo .. to po leyes de partida y Toro y ala costumbre vniuersal .. Hesp .. tener ni auer tenido consideracion a los misterios que los abogados .. unque indeuidamente imponen, ni querer preferir el hijo segūdo sobreuiuiente .. nieto, hijo del hijo mayor, muerto en vida de su padre ni

360 excluyr la repre.. ntacion, y esta verdad se concluye y prueua juntando el dicho testam..nto con el dicho preuilegio, delo qual se puede arguyr con Bal.in.l.2.col.2.C.siquis alteri vel sibi à priori & à posteriori & abutroq; simul iuncto .. priori scilicet, dela suplicacion que el dicho Gonçalo fe..nadez hizo al dicho señor rey don Henrrique por donde se dio el dicho preuilegio en la qual como dhō es, no ay la palabra. * Que dexare al tiempo que finare * ni otra alguna semejante antes son todas conformes al mayoradgo de Cañete y en fauor dela marquesa. Et à posteriori, del testamento del dicho Gonzalo fernādez, en el qual no ay palabra que difiera dela orden del mayoradgo de Cañete. & ab vtroq;, quia ex coniunctione prædictorum instrumentorū

361 vera sumit .. terpræta.. iuxta Bal.in .c. pastoralis.§.quia vero pe.col.vers sed nūquid de offi, de leg.& .. in.l.gallus.§.ille casus.ff.de lib.& posth.atq; ex vicinis scripturis certa etiam interpretatio deducitur, vt in.l, hæredes palam.ff.de testa.§.sed & si notum & cum prædictus institutor se ipsum glosa

362 uerit non debet admitti glos, quam aduersarii fingunt iuxta Bal.in authentica nisi rogati.C.ad trebel, y si conforme ala conclusion de Bar.in.l.2.n.40. ff.de vulg.. qualquiera palabra q̄ diga el testador, etiā extra testamentū ayu-

363 da mucho para declaracion de su voluntad, quanto mas han de aprouechar las del testamento que la disposicion principal quel dicho Gonçalo fernandez hizo destos bienes en que declaro su voluntad la qual se ha de cumplir como ley vt in auth.de nup.§, disponat.

*A .. riori & posteriori & ab vtroque simul colligitur quod instituēs nepotem patruo preferri voluit.*

*Ex cōiunctione pluriū instrumētorū vera sumitur interpretatio.*

*Ex .. nis etiam scripturis colligitur.*

*A .. glosa quærēda nou est vbi se ipsum testator glosauit.*

¶Y lo dicho .. afirma con otra cosa que es de grande condsieracion q̄ al fin desta mesma clausula en que trata delas villas de Aguilar y mōturque despues de auer tratado y referido ala letra los llamamiētos y orden de succeder del dicho preuilegio del rey don Henrriq̄ excepto la dicha palabra * Que dexare al tiempo que finare. * Acaba la clausula con dezir. segun las dichas condiciones y manda. y mayoradgo de Cañete que fue llanamente declarar, que las condiciones del dicho preuilegio y las del mayoradgo de Cañete eran vnas mesmas como, realmente lo son, y conformar la vna disposicion con la otra y que asi como auia de ser todo vn mayoradgo y vna cosa y señorio para siempre jamas sin particion ni diuision como por el dhō priuilegio se dispone, dela mesma manera se entendiesse que la orden de succeder y llamamientos del dicho preuilegio eran y son cōformes al mayoradgo de Cañete, y que no differen vn punto del y. esto mesmo muestra el dicho testador en las demas clausulas delos otros bienes acrescentados en que juntamente se refiere al mayoradgo de Cañete y dela villa de Aguilar, y no .. era esto sino tuuiera por vna mesma orden de succeder la vna y la otra quod sic intelligendum est, porque de otra manera fuera repugnancia incō

patible

patible se entendiera o quit... q̃ la ordẽ de succeder dada ... dicho pri-legio fuera cõtraria o aduersa dela del dhõ mayoradgo de C... la qual en el dicho testamento tantas vezes repite y manda guardar en ... estos bienes,& dispositio sic est interpretanda,vt omnis in ea cõtraditio ... tia vitetur iuxta text,& omnes in c.inter dilectos de fide instr... cæterum, & per Bart.in l.fi.§.idem quæsiit.ff.de condi,indeb.&Deti.in l.fi.C.de bonorum poss.secu.tab.& in l.vbi repugnantia.ff.de regul.iur. 364 Dispositio quæ interpretanda est vt omnis ex ea repugnantia excludatur.

¶ Y no obsta si contra esto se dixere, que por otra clausula adelante del dhõ testa... refiere el dhõ Gõçalo Fernãdez al dhõ preuilegio del señor rey dõ Enrriq̃ y lo mãda guardar pũto por pũto,y q̃ asi no solo no fue su volũtad hazer la dhã declaraciõ por este testamẽto,pero q̃ antes lo cõfirma, y fue visto repetir enel la mesma ordẽ de suceder por la palabra,pũto por pũto,iuxta tradita à Bellamera in consi,26,y por la palabra,regla q̃ tambiẽ se pone enesta clausula(porq̃ a esto se respõde)Lo primero que quãdo el testador viene ala dicha clausula ya enlas passadas tiene y dexa declarado el dicho priuilegio e interp̃tadas las palabras dl y la orden por el dado ... llamamientos como esta dicho,y despues de hauerlo ansi d... ...ado y conform... con el mayoradgo de Cañete haze mencion del,y lo manda guardar y conla dicha interpretacion y declaracion q̃da llanissimo e indubitado el llamamiento dela marquesa.y excluso el duque delo que pretende. 365 Nihil obstat quòd testator prædictus priuilegium regis hemrici punctualiter obseruari iusserit.

¶ Lo segũdo se responde q̃ presupuesto q̃ los mayoradgos pendẽ de dos cosas substãciales,q̃ la vna es los llamamientos,y la otra la p̃petuidad delos vinculos y la prohibicion dela enagenacion. Enla primera que es en los llamamiẽtos,no haze el dhõ testamẽto menciõ ninguna del dhõ preuilegio ni en manera algũa se refiere a el,sino solo al mayoradgo antiguo de cañete,y a el ...a siguiẽdo en todo y le mãda guardar.19.vezes, como esta dhõ,y las dos dellas dize,q̃ se guarde pũto por pũto, y despues de acab... los dhõs llamamientos y de auer dado orden de succeder enestos bienes,y aun de auer passado a otros actos penitus extraneos,como es a dexar el vso fructo de algunos delos bienes a su muger, y a ordenar lo que se auia de hazer dellos despues de sus dias viene ala segunda parte que es la dicha perpetuidad,y enella estã las dichas palabras en que haze mencion del dicho priuilegio, y le mand... guardar punto por punto,y aun aqui no las puso en clausula fuera y de por si, sino dentro dela clausula dela dicha perpetuidad y vinculos de prohibicion de enagenacion, & intra capitulum eius, como paresce por las dichas palabras, ibi ✱,y seã todos los dichos heredamientos y casas conel dicho mayoradgo por siempre jamas conlas dichas condiciones del dicho mayoradgo, segun dicho es,con Cañete,y Priego,y Montilla,y Castillançur, y Monturque que sea todo vna cosa junta por siempre jamas,que nunca sea traydo ninguna cosa dello a particion,ni dado,ni enagenado,ni vendido,ni trocado,ni obligado,a arras de casamiento, saluo que sea siempre vna cosa junta por siempre jamas,delo qual yo tengo priuilegio del rey don Enrrique que Dios de sancto parayso de merced y confirmacion de mayoradgo que l me hizo en esta razon.&c✱. Por lo qual cõforme a derecho estas palabras en 366 Priuilegium prædi... testator quo ad prohibitionem alienatiõis ac maioratus perpetuitatem obseruari tantum voluit.

367 *Clausula qu[illegible] principiũ intra quod apponitur respicit ad alium non refertur.*

que [illegible]aze m[illegible] del dicho priuilegio no se p[illegible]den referir a ot[illegible] cosa, si no ala misma [illegible] a en [illegible]ue estan. vt probat tex. [illegible] l. 3. §. filius autem intermedias. ff. de [illegible] posth. vbi late per scribentes, & in l. 1. C. eo. & in c. secundo [illegible] [illegible]ella. Y para que se entienda que quãdo haze mencion del dicho priuile[illegible] solamente fue enlo que tocaua a la perpetuidad delos vinculos, ay otra c[illegible] de mucha consideracion, que attento quel no podia hazer mayoradgo [illegible] solamente del tercio y quinto de sus bienes y queria q̃ toda su hazie[illegible]a fuesse mayoradgo con Cañete indiuidua y perp[illegible]uamente sin que se [illegible]axesse a particion, para solo esto hizo mẽciõ del pri[illegible]gio y confirmacion del señor rey don Enirique, donde trato dela perpetuidad del dhõ vinculo porq̃ conesto q̃daua assegurado sin q̃ fuesse necessario que los otros successores lo cõfirmassen por sus testamentos. Lo qual se declara mas, porque como parece por la primera parte del dicho testamento no embargãte que el Adelantado Alonso Fernandez hauia hecho el mayoradgo de Cañete, y aun por via de tercio y quinto, y que Fernando Alonso su hijo mayor auia [illegible] [illegible] dicho Fernando Alonso por su testamento co[illegible] que murio confirmo el dho [illegible]oradgo, y dize que si necessario era lo ordenaua y hazia de nueuo segun enel testamento del dicho adelantado Alonso fernandez su padre se cõtenia. y aun no se contento con referirse al testamento de su padre en que estauan los llamamientos y vinculos, sino que a la letra los repitio enel suyo, y lo mismo hizo Gonçalo Fernandez por este dicho su testamento que al principio del refiere los testamentos del dicho Fernando Alonso su padre. y del Adelantado Alonso Fernandez su auuelo, y el mayoradgo q̃ porellos estaua hecho dela villa de Cañete cõ todas sus clausulas, y luego viene a hazer otro tanto como ellos hizieron, y porque la incorporacion que el por su [illegible]tamento hazia destos bienes enel dicho mayoradgo de Ca[illegible] [illegible] necessidad de que su hijo y nieto y descendiẽtes lo con[illegible]firmassen en sus testamentos, sino que desde luego los bienes quedassẽ vinculados para siempre haze mencion del dicho preuilegio, y dize. * Delo qual yo [illegible]go preuillegio del Rey dõ Enrriq̃ &c. Y luego dize. * Que sea to[illegible] [illegible]sto vna cosa jũta en mayoradgo por siẽpr jamas, quier los successores [illegible] mi, o qualquier dellos hagan testamẽto o testamentos quier non. &c. Las quales palabras clarissimamente prueuã la dicha intencion y muestran no hauerse hecho mencion y relacion del dicho priuillegio para otra cosa, ni con otro intento, sino para que el dicho mayoradgo fuesse y quedasse perpetuo por virtud del dicho preuillegio. Ad quod etiam facit, que no solo estando las dichas palabras, intra clausulam in qua agitur de perpetuitate vinculorum circa illam tantum, intelligenda est, vt superius probatur, mas aunque fuera clausula suelta y deporsi, no se podia referir a mas de alo

368 *Clausula quæ præcedẽ[illegible] diffe[illegible] [illegible] fertu[illegible] [illegible]que spe[illegible] [illegible] [illegible]uisa jũt non includit.*

proximo, y no alas clausulas de atras cerca de los llamamientos y orden de succeder en este mayoradgo, assi por que aquellas tienen su especial y per[illegible] [illegible]terminacion, vnde ad illas non debet extendi, iuxta text, & ibi Cardinalis & Imol. in cap. cum dilecti, de dona. Salice. & Paul. in l. 1, C. de libe. [illegible]is præte. & Iass. in l. talis scriptura, nu. 37. ff. de lega. 1. & Greg. in l. 9. titu. 7. par,

part.6.in verb.entendiese, como por q̃ refiriendose a el dicho priuilegio se entendiesse como siniestramente lo quiere entender la parte de Duque resultaria dello la dicha repugnancia, y assi para excusarla solamente se ha de referir alo proximo que es la dicha perpetuydad de vinculo, y no a las condiciones y orden de succeder, q̃ queda dispuesto y preueydo especificamente en las clausulas de arriba, vbi enim contrarietas resultaret si clausula in fine posita refaratur ad præcedentes vt illa vitanda restringenda est vt ad proximam tantum relatio fiat iuxta glos.in .l. si idem cum eodem .§. fina. ... iur.omni.iudic.& ibi scribentes maxime Deci. num ro.8.& .9. Y esto mesmo es lo que concluye Belamera. in dicto consi .26 .qui in contrarium adducitur donde en la.6. colum. in verb secunda ratio. Tiene que la clausula general puesta en la dispoycion en que se manda guardar otra disposicion precedente, punto por punto, no comprehende aquello que especial y particularmente estuuiesse expressado y dispuesto en la misma disposicion donde se pone. Y luego en el versiculo siguiente (que comiença tertia ratio) dize q̃ de la mesma manera la clausula que se manda guarguar la disposicion precedente punto por punto no se estiende ni ha lugar en aquello de que resultaria contrariedad y repugnancia a lo dispuesto en la mesma disposicion donde la tal clausula se puso, Vnde quod Bellamera tradit aduersus prędictum ducem merito retorquetur, 369 *Relatio ad præcedētem dispositionem facta ad eaq; repugnantiā inducerent non extenditur.*

¶Y no obsta si contra lo arriba dhō se dixere que ya q̃ Gonçalo fenandez por el dicho testamento aya querido reduzir lo dispuesto cerca deste mayoradgo por el dicho Preuilegeo al mayoradgo de Cañete y aya declarado que su voluntad fue que succediesse en estos bienes el hijo mayor legitimo đ cada vltimo posseedor sin la qualidad đ sup exiſtécia como cõſtapor el dicho testamento, pero que no lo pudo hazer lo primero porq̃ respecto de los bienes que el dicho señor rey don Henrrique ... Gonçalo fernandez, pudo despues mudar y condicionar la dicha donació, iuxta tex. & scribentes in.l.qui fundos .C. de omni agro deser.lib,11. y q̃ assi valio la disposició que dellos hizo por el dicho preuilegio. Y lo segũdo porq̃ lo mesmo pudo hazer respecto delos demas bienes que el dicho Gõçalo fernãdez aliunde auia adquirido pues el consintio y pidio al dicho señor rey que hiziesse dellos el dicho mayoradgo. Vnde cum solus Rex fuerit maioratus institutor dictus Gundisaluus non potuit illum reuocare. vt in.l.sicut.§.venditionis.ff.quibus mod.pig.vel hypoth.solut & in.l.in ædibus.§. quòd filius ff.de dona.& per Bal.Salicet.& Iass.in.l.cum alienã.C.de leg,& Alex.n.24. in.l.que dotis.ff.solu,matr. 370 *nihil etiam obstat quod bonis á rege ... modus in ... priuilegio apponi potuisset.* 371 *neq; opponi põt qd ab ipso rege maioratus institutio facta dicatur, vt hoc à præfato testatore mutari nequiret*

¶PORQVE EN quanto lo primero todo esto cessa pues consta que los llamamientos de el dicho Preuilegio no difieren de los del dicho mayoradgo de Cañete, ni son contrarios a ellos ni los alteran en cosa alguna quanto ala succesion de los dichos bienes. Pro vt supra in.2.articulo Latius deductum est.& præterea (casu quo sine veritatis præiuditio) aliter tentari possit, in præfato priuillegio nullũ verbũ reperitur quo rex prioribus donationibus a se factis modum vel códitioné apponere aut suo ꝑprio iure

ac i ...mine de ... ctis bonus disponere volue ... y lo que enel se contiene es que auie ... supl cado el dicho Gonçalo fernandez que de los dichos ... ienes ... suyos proprios del dicho Gonçalo fernandez fiziesse vnma y ... en Cañete para que fuesse todo vn mayoradgo y vna cosa y vn se

372 Suplicationis form ... rescripti aperit inte ... ectum.

ñorio sin diui ... on, para siempre jamas, y que despues de sus dias succediesse Pero fernandez ... su hijo y sus descendientes, el dicho señor rey lo concedio, vt patet ibi. Oto ... gamos le el dicho mayoradgo, delo qual se prueua que no quiso hazer m ... de confirmarle el mayoradgo que el dicho Gonçalo fernandez quiso ha ... er, sin disponer otra cosa mas delo que le pidio, y q ... solo dixera tan claro, se auia de entender asi. Nam concessio principis semper in dubio intelligitur facta secundum supplicationem precedentem, vt in.l.1.& ibi Bald, & omnes doctores. C. de diuersis rescrip. & tenent scribentes in.c. inter dilectos de fide instrum. vbi Bald. num.19.& Felin. num.5. cum aliis superius aductis, y con esto concurre que los mas destos bienes no procedian de mercedes que el rey ouiesse hecho dellos, sino que el dicho Gonçalo fernã dez los auia ... quirido, como en el priuilegio se dize, delos quales no ay duda, ... no que no pudo ... disponer sin consentimiento y voluntad del dicho Gonçalo fernandez, vt tradunt Bar. & omnes in prohe. ff. veteris & in.l. gallus §. quid. si tantum, ff. de liber. & posthum. Canonistæ in .c. que in ecclesiarum de constit. y pues delos vnos y delos otros se dispone enel priuilegio de vna mesma manera ha se de entender que dispuso el rey de los dichos bienes por el donados como delos demas por el dhõ Gõçalo fernãdez adquiridos que fue solamente conceder al dicho Gonçalo fernandez el priuilegio de confirmacion que le pidio como selo pidio, y que no passo de alli su voluntad.

373 Dispositio ... nibonis nõ tãquã proprijs consentiẽte dño facta ab eo cuius bona sũt fieri censetur ... cabilis sit reuocari posset.

¶ Y quanto alo segundo la dicha objection pudiera auer lugar si el dicho señor rey dispusiera d... os dichos bienes como de proprios suyos de consentimiento y voluntad del dicho Gonçalo fernandez, alias enim vbi quis cõsentit ꝙ de bonis suis alius disponat tanquam de propriis bonis ipsius cõsentientis, dispositio non reputatur propria disponentis, sed ab eodem cõsentiẽte facta c... etur ipseqꝫ solus eam dispositionem reuocare posset si alias re... cabilis sit tex. est expressus de hoc in.d.l. in ædibus. §. ꝙ filius. ff. de dona. & ita distingunt Alb... ibi. num.2. & Paul. in.l. mortis causa capimus nu.3. ff. de dona. cau. mor. Din. Cin, Albe. Salicet. in.l. nec fratris. C. eo Din. & Bart. n. 5. in.l.2. §.1. ff. de dona. idẽ Bar in.l. qui precio nu.41. ff. de dona. causa. mort. Ancharr. consi.76. nu.6. cum aliis Alex. in.d.l. que dotis nu.2.4. ff. solu. mat. & vltra eos oẽs ꝙ vbi quis consentit alium de bonis suis testari non illud faciens, sed ipse dñs bonorum consentiens testari censeatur, iuxta tex. in.d. l. in edibus. §. ꝙ si filius, tenent alii plures quos refert Tiraq. in.l. si vnquã in

374 Donatio non á donante sed ab eo de cuius bonis & cõ ... fie... ... uand. esset.

verbo donatione largitus nu.296. C. de reuocan. dona. & in.ll. cõnubialibus in verbo contracter. §.5. nu.92. & hinc Bal. per tex. ibi in.l. si liqueat. C. de in off. dona. concludit ꝙ si vnus qui non est dñs rei donet illam de domini consensu non debet insinuari donatio tanquam facta à donante, sed tanquam facta à dño consentiente, quod refert & sequitur Are. cons.128. nu.7. y q̃ aqui

el

el rey don Enrrique no ay ... dispuesto destos bienes co ... yos
sino como bienes proprios del dicho Gonçalo fernan ez, p ... , por
q en el mesmo priuilegio se declara y presupone q los dicho ... eran d
dicho Gonçalo fernandez, y que el pidio que se hiziesse dellos ...
go con Cañete, y lo que sele concede y dispone es otorgar al ... cho Gonçalo
hernandez el dicho mayoradgo para que estos bienes con ... villa de Cañete
que era mayoradgo antiguo del dicho Gonçalo fern... fuessen vn mayo
radgo, de manera, que assi enel modo como enla substancia, ... pone el señor
rey ... bienes como de proprios del dicho Gonçalo fernan ... z en acrescé
tamiento de su mayorazgo antiguo, y en beneficio de sus descendientes, y
por esso refirio los seruicios del dicho Gonçalo fernandez, y dize, Otorgamos le el dicho mayoradgo, ques dezir, que la merced se haze a el. para que
vsasse del dhō preuilegio o dexasse de vsar del como autor del mayoradgo,
segun le parescïesse, y assi lo entendio el dicho Gonçalo fernandez en el dhō
su testamento en quanto por el haziendo mencion del dicho priuilegio no
le llama merced de institucion de mayoradgo sino ... de confirmacion
de mayoradgo, porque el que le instituya ... como señor de ... bienes, y
q el rey lo cōfirmasse. Y ansi mesmo en quanto en todo el discurso dl dicho
testamento va mandando y ordenando delos dichos bienes, como quien tenia libre disposicion dellos, y aun el mesmo duque enla respuesta de la posicion. 4 confiessa que el dicho priuilegio fue vna facultad que el rey don Enrrique dio al dicho Gonçalo fernādez para vincular estos bienes, y cō la mesma lectura va en algunas de sus peticiones diziendo como dize enellas que
el auctor deste mayoradgo fue el dicho Gonçalo fernandez, como en realidad de verdad lo fue. De todo lo qual consta que el dicho Gōçalo fernādez
fue el fundador e instituydor del vinculo destos bienes que se acrescentarō
al mayoradgo de Cañete, assi por el dicho priuilegio ... dicho ...
mento, y no se puede negar sino que la disposicion que resulta del dicho priuilegio era de suyo reuocable, nam maioratus institutio vltima quædam voluntas iudicatur, vt superius dictum est, nu. 173. Vnde ad libitum reuocari poss t in l. 1. C. de sacro. ecle. & in c. cum marthe. de celebra. missa. & quáuis mortis causa donatio diceretur, non minus quàm vltima voluntas, qu... 375
illi equiparatū reuocabilis esset, vt in l, fi. C. de don. caus, mor. in l, senatus. &
in l. non videtur, & in l. Marcellus, in fi. & in l. illud. ff. eod. titu. & glos. greg
in l. fi. tit. 4. par. 5. y desto se concluye que pudo el dicho Gonçalo fernandez
no obstante el dicho priuilegio disponer lo que por su testamēto dispuso, no
solo por via de declaracion o interpretaciō del dicho preuilegio, lo qual bastara, attento que enel no ay cosa alguna contraria al mayoradgo de Cañete ni en fauor del Duque, antes todo ello es en fauor de la Marquesa como esta latamēte fundado, pero aun por via d nueua disposicion si enel dhō
priuilegio ouiera palabras que importaran otra cosa, y aunque expressamēte dixeran lo que el Duque prtende estuuieran reuocadas por el dicho testamento y el dicho Gonçalo fernandez las pudiera reuocar y disponer lo que
quisiera a su libre voluntad.

*...ioratus institutio, q... vlt voluntas iudicat... reuocabilis est.*

o ſe puede dezir quel eſcriuano ante quien ſe otorgo el dicho ie Gonçalo fernandez no da fe del otorgamiento del, por ue por o conſta de lo contrario, pues el eſcriuano da fe que de pedi otorgante en teſtimonio delo que paſſaua firmaton todos los eſcriuanos que hallaron preſentes por teſtigos y el miſmo eſcriuano que recibio la eſcriptura dize quela firma de ſu nombre con ſu mano. y da fe de auer ſe hecho en Cordoua a.15.de deziẽbre era de .1417. las quales palabras ſon llano teſtimonio, y aun repetido del dicho otorgamiento, y anſi ſe cumplio con la forma dela ley.1.tit.1.par.6.y para la mucha breuedad que vſaua en aquel tiempo, que amas de dozientos años que ſe hizo eſte teſtamento, aũ fue demaſiado dezir eſtas palabras. y quãdo fuera meneſter otra coſa ſe auia de preſumir por la antiguedad del tiempo, vt habetur late in.l.filius de peti.hæred.in.l. ſciendum .ff.de verb .obliga. mayormente juntando cõ eſto la aprouacion del dicho teſtamento por todo el dicho tiẽpo, lo qual ſolo baſta, vt in.c. contingit de traſactio.ibi, ſi fuit aliquot annis obſeruata, vbi per ſcribentes & Paul. conſ.88.nu.47.vol,3. cum aliis ſupra citatis.

376 *Teſtatamẽtum di. Gundiſalui fer di nandi, eius conſenſu confectum oſtenditur.*

QVANTO al articulo quarto,parece cosa llana [illegible] contingencia del caso de que se quiere ayudar eneste pleito [illegible] del Duq y que dize que acaecio entre los descendientes del dicho [illegible] Fernádez sobre la succesiõ deste mayoradgo, no [illegible] aprouecha al Duq, ni pjudica en manera algũa ala dhá Marqsa de Prie[illegible],por lo siguiẽte.

*Casus quem actor euenisse dicit ab isto de quo agitur longe dissimilis [illegible], vt illius exemplo causa decidatur.* 377

¶LO PRIMERO,porque la pretension del Duque eneste pleyto,es q̃ el hijo segundo q̃ quedasse biuo al tiẽpo đla muerte del posseedor de estos mayoradgos se aya de preferir al nieto,hijo đl hijo mayor q̃ murio en vida de su padre,y a esto no se puede aplicar lo que succedio entre los descendiẽtes del dicho Alonso fernandez,porque por las mesmas escripturas presentadas por el Duque consta,y ambas partes son conformes [illegible] que ambos hijos de Alonso fernandez asi Gonçalo fernan[illegible] su hijo mayor, [illegible] Pero fernandez su hijo segundo,murieron en vida de su padre y no succedio el caso de tio con sobrino de que aqui se trata,y por consiguiente no puede la parte del Duque ayudar se delo que succedio entre los nietos del dicho Alonso Fernandez, ni tomar dello fundamento para lo que agora pretende, ni dezir que de aquello se aya causado prescription,o costumbre enesta succesiõ de preferirse el tio al sobrino, hijo del hijo mayor, que murio en vida de su padre, por que para introduzir se costũbre han de ser los actos vniformes, & in indiuiduo, y enlos proprios terminos, vt notat Barto. per tex. ibi in l.1.§.si quis hoc interdicto.ff. de itine.actuque priua.singulariter Bal. in l.fi.C.cõmu.vtriusq; iudi,col.4.nu.9.vbi dicit q; c[illegible]suetudines sicut præscriptiones restringuntur per actus exquibus inducunt, ita vt propri[illegible]s facti terminos nõ excedãt,& inquit Alex.consi.196.vol.2.n,14.q; ad hoc q; testes probent consuetudinẽ opportet q; deponant de vsu illius actus cuius cõsuetudo allegatur,nã vt prosit consuetudo specialiter in casu de quo [illegible]itur probanda est,vt notat Oldr.consi.237.perlectis,col.1,Ancha,consi.339.pro [illegible]aiori intelligentia col.5.versi.ad secundam rationẽ, & q; no[illegible] debet fieri extẽsio ad introducendã prescriptionẽ vel consuetudinem vltra id quod vsitatũ est notat magistraliter Inno.in c.tua de decimis,bonus tex.in c.cũ cõtingat. eo ti.ex quibus tradit Bald.in cõsi.275.quod pro regula,circa finẽ lib.2,q; in consuetudine nihil suppleri debet vltra solitã obseruantiã, & si consuetudo de aliquo nõ disponat nec nos disponere debemus quẽ sequit Aym.cõsi.170 n.4.& idẽ tenet Paul.in l.imperiũ.2.col.ff.de iur,om.iud.Inno,in c.dilecto, de offi,archi,& in c.1.de relig.do.vbi singul.p Abb,& Ang.in l.vna est via.ff. de ser.rust,pred.vbi dicit q; acquisitio q̃ fit p vsũ non fit nisi in illo tãtillo in quo vsus est,& vltra non extenditur, nec quo ad psonas,nec quo ad alia late Fel.in c,auditis de pscr.n.19,& Ias.in l.3.in prin.ff.đ acq.pos.pe. & fi.col.

378 *Cõsuetudo nisi per actus v[illegible]mes & indiuiduo contingent[illegible] non inducitur.*

379 *In cõsuetudine nihil suppleri debet.*

¶Lo segundo porque para q̃ la parte contraria se pudiesse ayudar de costũbre enesta manera de succeder aun auia đ prouar dos o mas autos y casos en

I [illegible] en que

380 qu uia ... do ... tio excluso el sobrino hijo del hijo mayor y aunq̃ pro-
bara vn ... lo q̃ pretende y que alguna vez ouiera succedido el mesmo
... probado como esta dicho, por vn auto solo no se induxera co
stubre ni fo... a de succeder en esta ꝓgenie, ná ad minus requirũt binus actus
iuxta gl, singu... n c. venerabilem, in fi. in verbo ex succesione de electi. & in
c. ita nos. 25. q ... Ioann. fab. §. ex non scripto. 3. col, num. 6. de iust. & iur.
& apperte pr... at. l. 41. Tauri, bonus textus in l. nemo, iuncta gloss. in verbo,
consuetudi..., de episcopa. audi. nam iura semper ponderant ... quirunt
frequentiam & pluralitatem actuum ad introducendam consuetudinem vt
in l. 1. & . 2. C. que sit longa consuetu. notatur per glo. & doctores in c. fin. vbi
Im... ol. de consuetu. & in l. de quibus. ff. de legibus, vbi per omnes repetentes
optimus tex. in l. an in totũ fin, verb. C. de edifi. priua. Alex. consi. 196. vol. 2.
nu, 14. & l. 5. titu. 2. par. 1. & ibi glo. grego, y pues aqui como esta dhõ y consta
por las dichas scripturas ningun auto ouo delo q̃ el duq̃ pretende ningun fũ-
daméto se pued... mar dela contingencia del caso que se allega.

*Consuetudo non ex ... actum a ctu, sed ex duobus vel pluribus inducitur.*

... cero, porq̃ a... scripturas presentadas por la parte del Du
que, tales quales, son se presuppone q̃ el dicho Alonso de Aguilar, hijo del
dicho Gonçalo Fernandez tracto pleyto con su primo como dicho es, y re-
clamo y cõtradixo la possessió q̃ se le daua delos dhõs bienes y auiendo pley
to y contradició no se pudo introduzir costũbre ni prescripcion para dar
381 forma y ordé enla manera de succeder enestos bienes que el pretende, vt no-
tat Andre, de Isern. in c. imperialem. §. præterea ducatus, col. 3. de prohibi.
feud. aliena. per Feder, dicens quod in his prescriptionibus, maxime requiri
tur ꝙ aduersarius sciat patiatur & non contradicat, idé probatur in c. cũ de
382 benefitio, de preben. lib. 6. ibi dum dicit continue ac pacifice, quinimo ad
impedien... ... scriptionem sufficeret cõtraditio extraiudicialis. vt
notat ... aul, in l. 2. ... de serui, & aqua col. fi. & ibi Bal. 4. notabili, bonus text.
in ... licet causam de prob. quem ibi notat Anto. tex. sing. in c. cũ ecclesia Vul
terana. đ elect & ibi Cardi. in verbo noluerũt, quáto mas en nuestro caso dó
383 de ouo ... como la parte contraria lo pretéde non dicetur quis esse in pa
... possessione, vt in l. 1. C. de longi. tempo. p̃. & in l. 2. C. de fructi. & litiũ
expens. & in l. fi... C. de prescrip. 30. vel. 40. annorũ cum concord.

*Consuetudo ... patien... & possessione pacifica non ... citur.*

*Consuetudo vel prescriptio etiam extra iuditiali ... tradictione ... itur.*

*Pacifice possideri non dicitur, id de quo lis agit...*

¶ Lo quarto, porq̃ por la escriptura presentada por parte dela marq̃sa con
sta que el dicho Alonso de aguilar hijo del dicho Gonçalo de aguilar se con-
certo sobre razó del dhõ estado y se desistio dello, porq̃ le dieró ciertos here
damientos y tierras y mucha cantidad de doblas, ex quo fit vt actus ille con
384 suetudiné seu ius aliud in p̃iuditiũ cæterorũ inducere nó posset, cũ in cõtra-
dictorio iudicio nihil diffinitũ nec iudicatum sit, vt probatur in l. 5. tit. 2. p̃t.
1. & tradit Alex. consi. 16. vol. 5. vbi dicit ꝙ nullo modo p̃iudicat cõsuetudo q̃
cõsentiẽtibus agnatis inducta fuit, nam in omnibus casibus in quibus sen-
tẽtia nocet, substituto nihil nocet si eius p̃decessor lité ꝓsequtus nó est, sen
trãsactióe decessit a lite, vt est tex. in l. si seruus pluriũ. §. 1. ff. de leg. 1. bon. tex.
in l. qui repudiantis, in l. papinianus. §. meminisse. ff, de inoffi. testa. & in l. ex
contractu in fina. verbis. ff. de re iudic, & ꝓbatur in l. si dictum. §. si compro-
missero,

*Transactio a predecessore volunta rie facta consuetudinem non inducit quæ successori ... dicit.*

missero.ff.de euic.in l.à sētētiā,in prin.& in.§.si hæres .n i. ctū,ff.đ appel.singulř Alex.cōs,84.vol,3.col.2.& in l.iepe.fi

¶ Y si por parte del duque se dixere q̃ el caso succedido se c semejante a este porq̃ por hauer muerto el dicho Pero fernandez en g rra cōtra infieles,per gloriā presumitur viuere,y se ha de juzgar q̃ q̃do viuo iuxta tex.in l.bello amissi.ff.đ excusa.tut.& in.§.1.insti.eo y q̃ poresto el hijo del primogenito q̃ muere enla guerra en vida de su padre possedor del mayoradgo se prefiere a su tio enla succesion del prout tenet N. cola. miles in suo reptorio in verbo mortuus pro republica,& Stephanus aufre.in capella Tolos.decisione.434.cum aliis. A esto se respōde que la decision del texto in l.bello amissi.& in dicto.§.1.es en caso diuersissimo,y para conseguir el padre del tal hijo que muere vn priuillegio muy facil y de ningun perjuyzio, q̃ es la excusacion đla tutella,enlo qual la republica q̃ alli solamēte es interessada de que el padre estuuiera subjecto ala carga dela tutella, es aprouechada e interessada por otra parte, enque aya quien pelee por ella y se ponga ala muerte, pero en nuestro caso tractasse de conferir al que muere en la guerra,vn mayoradgo en perjuyziodel que aliàs tenia derecho a el y de dar succession al que por todo derecho no la tenia.y de vn priuilegio de tan poco momēto como el dela escusacion dela tutella no se puede hazer argumēto ni consequencia ꝑa otro tan grāde como el de que aqui se trata, cum non liceat arguere de minori ad maius,vt in iurib,vulg.y lo que dizen los doctores de suso alegados enel caso que el hijo primogenito muere enla guerra, en vida de su padre posseedor del mayoradgo, es q̃ el hijo deste se prefiera al tio enla succesion del mayoradgo de su auuelo,lo qual fundan en la comun resolucion que generaliter tenet in succesione maioratus nepotem patruo preferendum esse, y traen para ello todas las razones que los que tienen la dicha comun opinion alegan en comprobaciō della,y demas de aquellas en este caso particular se ayudan dela dicha razon particular paresciendoles q̃ ayuda en algo la parte del sobrino por hauer muerto en seruicio de la republica, y en effecto viene a ser esta vna razon de muchas q̃ se dan en fauor dela representacion, y no se ayudan de solo esto para fundalla enel dicho caso particular,porque sola depor si no bastara, como se collige delos mismos authores.

385 *Moriens in acie belli per gloriam presumitur viuere.*

386 *Primogeniti filius in acie belli morientis patruo prefertur.*

¶ Lo segundo se responde que por ninguna via se puede ayudar el Duque dela fiction de la dicha l. bello, porque el mesmo, aunque sin causa ni fundamento quiere dezir, que de tal manera en este caso se requiere la super existentia verdadera y natural del hijo que huuiere de succeder eneste mayoradgo que pretende que por ello no ha de hauer lugar la represen sentacion que induze la ley para que el nieto, que como esta dicho, est pars corporis & caro & substantia patris, succeda por la representacion en lugar de su padre,y mucho menos se podria admitir la dicha fiction q̃ la ley permitio en cosa tan liuiana y facil para fingir que el hijo segundo fuesse viuo en ꝑjuyzio del nieto y para excluyr de succesion tan importante a quiē el derecho ꝑfiere enella, nam exclusio quæ debet fieri per naturam nūquam

28 qu ... uia ... do ... tio excluso el sobrino hijo del hijo mayor y aunq̃ probara vn ... o q̃ pretende y que alguna vez ouiera succedido el mesmo ... probado como esta dicho, por vn auto solo no se induxera co ... tuore ni fo... na de succeder enesta ꝓgenie, ná ad minus requirit̄ binus actus iuxta gl, singu... n c. venerabilem, in fi. in verbo ex successione de electi. & in c. ita nos. 25. q ... Ioann. fab. §. ex non scripto. 3. col, num. 6. de iust. & iur. & apperte pr... at. l. 41. Tauri, bonus textus in l. nemo, iuncta gloss. in verbo, consuetudi..., de episcopa. audi. nam iura semper ponderant ... uirunt frequentiam & pluralitatem actuum ad introducendam consuetudinem vt in l. 1. & 2. C. que sit longa consuetu. notatur per glo. & doctores in c. fin. vbi Imol. de consuetu. & in l. de quibus. ff. de legibus, vbi per omnes repetentes optimus tex. in l. an in totũ fin, verb. C. de edifi. priua. Alex. consi. 196. vol. 2. nu, 14. & l. 5. titu. 2. par. 1. & ibi glo. grego, y pues aqui como esta dhõ y consta por las dichas scripturas ningun auto ouo delo q̃ el duq̃ pretende ningun fũdamẽto se pued... ... dela contingencia del caso que se allega.

*Consuetudo non ex ... actum actu, sed ex duobus vel pluribus inducitur.*

... cero, porq̃ a... ... scripturas presentadas por la parte del Duque, tales quales, son se presuppone q̃ el dicho Alonso de Aguilar, hijo del dicho Gonçalo Fernandez tracto pleyto con su primo como dicho es, y reclamo y cõtradixo la possessiõ q̃ se le daua delos dhõs bienes y auiendo pleyto y contradiciõ no se pudo introduzir costũbre ni prescripcion para dar forma y ordẽ enla manera de succeder enestos bienes que el pretende, vt notat Andre. de Isern. in c. imperialem. §. præterea ducatus, col. 3. de prohibi. feud. aliena. per Feder, dicens quod in his prescriptionibus, maxime requiritur ꝙ aduersarius sciat patiatur & non contradicat, idẽ probatur in c. cũ de benefitio, de preben. lib. 6. ibi dum dicit continue ac pacifice, quinimo ad impedien... ... prescriptionem sufficeret cõtraditio extraiudicialis. vt notat ... in l. 2. ... de serui, & aqua col. fi. & ibi Bal. 4. notabili. bonus text. in ... licet causam de prob. quem ibi notat Anto. tex. sing. in c. cũ ecclesia Vulterana. đ elect & ibi Cardi. in verbo noluerũt, quãto mas en nuestro caso dõ de ouo ... como la parte contraria lo pretẽde non dicetur quis esse in pa... possessione, vt in l. 1. C. de longi. tempo. p̃. & in l. 2. C. de fructi. & litiũ expens. & in l. fi... C. de prescrip, 30. vel. 40. annorũ cum concord.

381 *Consuetudo ... patien... & possessione pacifica non ... citur.*

382 *Consuetudo vel prescriptio etiam extra iuditiali ... traditione ... tur.*

383 *Pacifice poßideri non dicitur, id de quo lis ...*

¶ Lo quarto, porq̃ por la escriptura presentada por parte dela marq̃sa consta que el dicho Alonso de aguilar hijo del dicho Gonçalo de aguilar se concerto sobre razõ del dhõ estado y se desistio dello, porq̃ le dierõ ciertos heredamientos y tierras y mucha cantidad de doblas, ex quo fit vt actus ille consuetudinẽ seu ius aliud in p̃iuditiũ cæterorũ inducere nõ posset, cũ in cõtradictorio iudicio nihil diffinitũ nec iudicatum sit, vt probatur in l. 5. tit. 2. pt. 1. & tradit Alex. consi. 16. vol. 5. vbi dicit ꝙ nullo modo p̃iudicat cõsuetudo q̃ cõsentiẽtibus agnatis inducta fuit, nam in omnibus casibus in quibus sententia nocet, substituto nihil nocet si eius p̃decessor litẽ ꝓsequtus nõ est, sen trãsactiõe decessit a lite, vt est tex. in l. si seruus pluriũ. §. 1. ff. de leg. 1. bon. tex. in l. qui repudiantis, in l. papinianus. §. meminisse. ff, de inoffi. testa. & in l. ex contractu in fina. verbis. ff. de re iudic. & ꝓbatur in l. si dictum. §. si compromissero,

384 *Transactio a predecessore voluntarie facta consuetudinem non inducit quæ successori ...*

missero.ff.de euic.in l.à sẽtẽtia,in prin.& in.§.si hæres .ni. ctũ,ff.d appel.singulr Alex.cõs,84.vol,3.col.2.& in l.epe.fi

¶ Y si por parte del duque se dixere q̃ el caso succedido se r semejante a este porq̃ por hauer muerto el dicho Pero fernandez en g rra cõtra infieles,per gloriã presumitur viuere,y se ha de ju gar q̃ q̃do viuo iuxta tex.in l.bello amisi.ff.d excusa.tut.& in.§.1.insti.eo q̃ poresto el hijo del primogenito q̃ muere enla guerra en vida de su padre p sseedor del mayoradgo se prefiere a su tio enla succesion del prout tenet N. ola. miles in suo reptorio in verbo mortuus pro republica,& Stephanus au re.in capella Tolos.decisione.434.cum aliis. A esto se respõde que la decision del texto in l.bello amisi.& in dicto.§.1.es en caso diuersissimo,y para conseguir el padre del tal hijo que muere vn priuillegio muy facil y de ningun perjuyzio, q̃ es la excusacion d̃la tutella,enlo qual la republica q̃ alli solamẽte es interessada de que el padre estuuiera subjecto ala carga dela tutella, es aprouechada e interessada por otra parte, enque aya quien pelee por ella y se ponga la muerte, pero en nuestro caso tractasse de ... al que muere en la guerra, vn mayoradgo en perjuyzio del que aliàs tenia derecho a el y de dar succesion al que por todo derecho no la tenia.y de vn priuilegio de tan poco momẽto como el dela escusacion dela tutella no se puede hazer argumẽto ni consequencia ꝑa otro tan grãde como el de que aqui se trata, cum non liceat arguere de minori ad maius,vt in iurib,vulg.y lo que dizen los doctores de suso alegados enel caso que el hijo primogenito muere enla guerra, en vida de su padre posseedor del mayoradgo, es q̃ el hijo deste se prefiera al tio enla succesion del mayoradgo de su auuelo,lo qual fundan en la comun resolucion.que generaliter tenet in succesione maioratus nepotem patruo preferendum esse, y traen para ello todas las razones que los que tienen la dicha comun opinion alegan en comprobaciõ della,y demas de aquellas en este caso particular se ayudan dela dicha razon particular paresciendoles q̃ ayuda en algo la parte del sobrino por hauer muerto en seruicio de la republica, y en effecto viene a ser esta vna razon de muchas q̃ ... en fauor dela representacion, y no se ayudan de solo esto para fundalla enel dicho caso particular, porque sola deporsi no bastara, como se colige delos mismos authores.

385 *Moriens in ... belli per gloriam presumitur viuere.*

386 *Primogeniti filius in acie belli morientis patruo prefertur.*

¶ Lo segundo se responde que por ninguna via se puede ayudar el Duque dela fiction de la dicha l. bello, por que el mesmo, aunque sin causa ni fundamento quiere dezir, que de tal manera en este caso se requiere la super existentia verdadera y natural del hijo que huuiere de succeder eneste mayoradgo que pretende que por ello no ha de hauer lugar la represen sentacion que induze la ley para que el nieto, que como esta dicho, est pars corporis & caro & substantia patris, succeda por la representacion en lugar de su padre, y mucho menos se podria admitir la dicha fiction q̃ la ley permitio en cosa tan liuiana y facil para fingir que el hijo segundo fuesse viuo en ꝑjuyzio del nieto y para excluyr de succesion tan importante a quiẽ el derecho ꝓfiere enella, nam exclusio quæ debet fieri per naturam nũquam

 fit

387 ,vt probatur in l.si ita quis.ff.delegat. 2. & in l.fideicom-
li.& demonstra.& per Tiraq.de iur.primoge.q.34.n.16.ex
ais concludit gl,greg,in l.3.titu.13.part,6.in verbo mugeres,
co to caueat q filia non succedat nisi in casu quo pr̃ nullũ mascu
388 lũ reliquisset in uiusmodi casu neptis ex filio qui in acie belli ocubuisset
patruum nõ exclu quia fictio dictæ l.in bello ad patrui alias vocati exclu
sionem non ad ittitur.

*Exclusio quæ fieri debet per naturam non fie. per ... ilitatem.*

*... in preiuditium ... rtii substituti non facile inducitur.*

389 ¶Neq̃ eti m obstat si dicatur,q̃ el dicho Alonso fernandez luego q̃ falle
cio Gonçalo ernandez su hijo mayor dio la possesion del dicho mayoradgo al dicho Pero fernandez su hijo segundo,y que despues de fallecido el dicho Pero fernandez,don Alonso su hijo tambien tomo la possesion de los dichos bienes,y que poresto se ha de tener el dicho Pero fernandez por sobreuiuiente,porque lo primero ni esto pudo obrar que se tenga por superstite,pues consta que el dicho Pero fernandez murio en vida de su padre, ni por ello el dhõ Alõso fernandez le dio ni pudo dar derecho ala dhã succesiõ ni ... la orden ... ceder dada por la institucion del mayoradgo. probat tex.in c.1.de successione feudi,ibi nulla ordinatione defuncti in feudo manente,vel valente,& in l.peto.§.fratre.ff.de legat.2. ibi neque tamen
390 ideo sequentium causæ propter superiores in posterum ledi debet.& text.l.
45.de Toro in fin.donde esta expressamente dispuesto que la possesion que el tenedor del mayoradgo diere ensu vida a otra persona no prejudique al legitimo successor enel mayoradgo.& idem probat text,in c.1. §. hoc quoq̃ de success. feudi,& tradit Bald.in c.1.in prin.n.6.qui testes sint necessarij ad proband,nouã inuestituram,& probatur in c.1.de vassall.decrepi.ætat, & ex his quæ in terminis consuluit Ancharran.consilio.339.num,18 & nume.24. & facit text.in l,cum fil familias.ff. de milita.testa . vbi per Bald.in l, filius familias ... Galiaula . in l. centurio.ff.de vulga. in prima limita. & tradit Decius in consi,185.num.3,& consi.445.num . 22.& Tiraquell, de iure primoge.q.21.num.8 .

*Possessionis traditio filio secundogenito a maioratus possessore facta primogeniti filio nocere non potuit.*

*... possessoris maior... ordinatione iuri successoris derogari posset*

¶LO ... , porque como esta dicho , lo que el Duque a querido arguir elas palabras del dicho preuilegio es que fue llamado para esta succession el hijo mayor que quedase viuo al tiempo dela muerte del posseedor , y quando para esto tuuiera alguna color que no tiene, dello mesmo se sigue q̃
391 el dicho Alonso fernandez en su vida no podia elegir ni dar derecho alguno al dicho Pero fernandez para que fuesse successor enel dicho mayoradgo ni por su hecho ni en otra manera pudo adquerir derecho el dicho Pero fernandez , no quedando como no quedo viuo al tiempo que su padre murio, vt in l. cum pater.§,à filia.ff.de legat.2,& in l.vnum ex familia , in princip. cod.titu,vbi per omnes scribentes,& in l huiusmodi.§.sthichum.ff.de legat. 1,vbi Iass.num.4.& Ripa in l.serui.electione,num.14.in princip.ff.eodem titulo.& omnes scribentes in l.post mortem.C, de fideicommiss. donde se prueua en mas fuertes terminos que aun en caso que tuuiera el dicho Alonso fernãdez poder de elegir a vn hijo por su successor pa despues de sus dias la electiõ que hiziera del hijo que murio en su vida no valiera ni huuiera

*Post mortem electurus superstitẽ vt fideicõmissum illi acquiratur ni... git,si quẽ viuens elegit premoriatur.*

auido

auido effecto alguno, quia el ... ctio personæ incertæ q ... p
tenda est si fiat in vita & electus premoriatur pro non fac
tenet cōmunis, vt declarat Corn, in dicta. l. post mortem ... s
Antonius à padilla nu. 8

¶ Y desto mesmo se sigue que de todo lo que hizo y ord... erca desta su cesion el dicho Alonso fernandez en fauor del dicho P... ro hernandez su hijo. y don Alonso su nieto, no se puede sacar dec... interpretaciō de que la voluntad del instituydor fuesse como el duque pr... nde quel hijo segūdo supstite, se pfiriersse al hijo del hijo mayor predefūcto, ... or q̃ lo primero, la declaracion q̃l duq̃ quiere sacar delas palabras dela disposiciō del dhō Alonso hernandez, es derechamente contraria ala dispusicion q̃ hizo el instituydor del dhō mayoradgo pues como latamente estan fundado asi por el dhō priuilegio como por el dicho testamento de Gonçalo hernandez expressamente fue y esta preferido el nieto, Y lo segūdo quando se quisiera infe rir delo que hizo el dhō Alonso hernādez, y de sus palabras y disposicion q̃ ... ntēdio quel instituydor quiso quel tio se pref... ... y el mesmo Alonso hernandez por palabras expressa... ... ouiera declarado, no se pu diera esto dezir declaracion dela voluntad del instituydor, sino correction delo q̃ expressamente dispuso, por ser cosa tan contraria, quæ perimit & non declarat precedetē dispo ... tionem iuxta tex. in. c. cū dilecti de accus. quem notat Bal, in. l. siquis intentione ambigua. ff. de iud. col. 1. & in. l. ædita. C. de ede do. & ibi Deci. n. 47. & Paul. in. l. hæredes pallā. §. siquis post. ff. de test. qui dicit q̃ vbi declaratio cadit super certo potius dicitˉ correctio quam declaratio quem sequitur Purpura. in dicta. l. ædita num. 99, 392 Ex his que actor primo dicti r... o- ratus succe... rege sta proponit, nulla in fauorem secūdo geniti declaratio, colligi posset. 393 ... d permit, non decla... 394 declaratio que cadit super certo ... ius dici... ...

¶ Itē & 2. la dicha declaracion q̃ el duque quiere arguir delo que el dhō Alonso hernandez hizo y dispuso, no solo es cōtr... ia ala disposiciō expressa del instituydor del dicho mayoradgo sino tābien al... ... el ... Alonso hernandez porq̃ por las dichas escripturas que el duque ... esenta, consta que Alonso hernandez de hecho quiso preferir a su hijo segu... do, aun que no fuesse superstite ni quedasse como no que... ... no al tiempo de su muerte, a su nieto hijo de su hijo mayor, ques muy differe... ... que el duque pretende, y de lo que dize q̃ se induze por las palabras del d... priuilegio, y tābien quiso que se prefiriesse su nieto hijo del hijo segundo, al nieto hijo del hijo mayor, que es cosa que en ningun entendimiento cabe q̃ tenga fundamēto de razō ni color alguna, vt in terminis dicit Bal. cons. 389. incipienti, consuetudo est. 2. col. vol. 2. donde dize q̃ aunq̃ entre los doctores fue disputada la q̃stiō ētre el tio sobreuiuiēte, y el nieto hijo del hijo mayor predefuncto, pero que nadie dubdo q̃ entre dos primos hijos de dos hermanos se ouiesse de preferir el hijo del hijo mayor, al hijo del hijo segūdo quos sequi. Tiraq. in tract. de iure primogen. q. 40. n. 59. y de hechos tan cōtrarios no se puede sacar la declaraciō de q̃ el duque se quiere ayudar, nā ex diuersis non sit illatio, vt in. l. Papin. exuli. ff. de minor. & in. l. continuus. §. cum ... ff. de verb. oblig: 395 nepotē ex filio primogenito secundo ... nito filio prefe... re... esse ... llus unquā dubit... ...

¶ Itē & 3. demas q̃ la disposicion dela instiucion del dhō mayoradgo esta

 tan

...or sela dicha marquesa que no tenia necessidad de otra ... declaracion q̃ se quiere sacar delos actos del dicho Alõso ... muy differente, y aun contraria deloq̃l mesmo pretẽde y en ca... ...guna declaracion se ouiera de admitir, es sin dubda que la mejor y mas cierta es la q̃ hizo el mismo instituydor Gonçalo fernandez en su testamento, donde por palabras expressas y geminadas declaro su volũtad, y q̃ lo contenido enel dicho preuilegio era conforme al mayoradgo de Cañete, vt late dictũ est ...3. articulo, y con esto solo se excluye todo lo q̃ en contrario se dize por parte del duque.

396 *nulla etiam confesio vel declaratio infauorem secundogenitiex instrumento declarationis hac in causa producto ad... possset.*

¶ Y mucho menos se puede ayudar de dezir que el dicho Alõso de Aguilar, hijo de Gonçalo de Aguilar enla protestacion que hizo sobre el concierto que despues tomo con don Alonso de aguilar su primo entendio y declaro q̃ el hijo segundo, si lo ouiera sele auia de preferir, por aquellas palabras de que se ayuda el duque donde tratando del derecho que tenia a esta succes cessiõ dize asi. * Porque al tiempo que el dhõ Alonso fernandez fino no tenia ni dexo hijo legitimo alguno varon, ni nieto mayor que el dhõ Alonso de aguilar decendiente por la linea masculina de varones segũ la regla y cõdiciõ del dicho mayoradgo *. delas qualespalabras la parte del duque quiere inferir q̃ sintio q̃ si el dicho Alonso fernandez su abuelo dexara algũ hijo viuo q̃ no le perteneciera a el la succession, y esto es inpertinente y se excluye facilmente, por que lo q̃ dixo, es quel dicho Alonso fernandez su auuelo no auia dexado hijo mayor ni nieto mayor quel. En loqual quiso d̄zir que el era hijo mayor por representacion de su padre y nieto mayor, y por consiguiẽte primogenito de su padre y de su abuelo y como tal auia de ser preferido, y demas desto de aquellas palabras, ni aunque fueran otras mas expressas nose puede argumentar a contrario sensu. donde ay expressa disposicion y ley en

397 *Argumentum a ... sensu nõ procedit vbi contrarium dispositũ esset.*

contrario, vt per ... oẽs in. l. oẽs populi, ff. de justi. & iur. & in. l. 1. de offi. eius. cui mandata est iurisdictio cũ vulgatis, y esto esta muy mas llano y cõsta ser asi por los autos presentados por parte del duque en vista, donde se prueua quel dicho Alonso de Aguilar contra dixo la possession que se daua por el dicho Alonso fernandez, al dicho Pero fernandez su hijo segundo insistiendo enque a el le pertenecia la succession como a nieto hijo del hijo mayor, y no a su tio hijo segundo, aunq̃ sobre viuiera a su padre. y esto mesmo entendio su primo don Alonso, en la acceptacion dela renunciacion q̃ en su fauor hizo el dicho Alonso de aguilar su primo donde declara q̃ le da las dichas tierras y se le obliga a pagar el dinero y otras cosas en que se concerto, por los muchos y grandes y buenos derechos que el dicho Alõso de aguilar tenia ala dicha succession que le renuncio, delo qual todo se concluye quel dicho don Alonso no quedo con la dicha succession por la causa que el duque pretende ni por el torcido entendimiento y sentido que a querido dar alas palabras del dicho preuilegio sin auer auido disposicion ni declaracion ni otra cosa con q̃ se pueda fundar ni colorar, por q̃ esto no esta probado ni resulta del hecho que passo ni delas escripturas sobre esto presentadas, si no por el concierto que hizo con el dicho Alonso de aguilar su primo el qual

qual

dicho concierto se pudo hazer, por que los hijos del hijo [illegible] so fernandez no serian legitimos, o por que fuessé nascid[illegible] o contrahido entre parientes sin dispensacion como muchas ve[illegible] por otras causas muy differentes dela que el duque pretend[illegible] las qualespor tan largo tiempo se presumen, y la prouança del actor ha [illegible] ser cierta y concluyente de necessario y no per possible. vt in. l. no[illegible] C. vnde cog. & in c. in presentia, de probat. & in his terminis, ita concludit [illegible] char. consi. 339. pro m[illegible] intelligentia col. 5. versi. ad secundam rationem [illegible] tenet ꝙ non sufficit si probetur ꝙ tempore legitimo fratres masculi possiderunt bona excl usis sororibus ad hoc vt probata dicatur consuetudo qua sosor per fratrem excluditur, nisi probetur quòd frater ab intestato, & propter consuetudiné sosoré exclusit. quia potuit possedisse ex testaméto vel ob alias causas, quòd sequit̃ Corn. consi. 225. col. 2. ad finé. vol. 4. & optime Aym, consi. 192. n. 12.

398 *Quod pluribus ex causis fieri potuit ex ea factum non intelligitur quam actor proponit nisi ex presimi probetur.*

¶ Lo segundo por que demas de no auer probado el duque que los descédientes del dicho Pero fernandez se ouiessen preferi[illegible] [illegible] e[illegible] causa como en particular lo auia de prouar, por la eui[illegible] del hecho con[illegible] trario porque este caso de preferir se el tio al sobrino nunca sucedio como esta dicho, y por que tambien consta que en el mayoradgo de Cañete, el nieto hijo del hijo mayor se auia de preferir al hijo segundo su tio, delo qual núca se dudo ni pudo dubdar, y el duq̃ cófiessa q̃ el hijo del hijo mayor no q̃do có el, y p̃tende q̃ có los demas bienes vino alos descédiétes del hijo segúdo, lo qual no pudiera ser assi aunq̃ el hijo segundo quedara viuo, y pues dize q̃ sucedio en todo, necessariamente ha de confessar que no fue por la causa que pretende, sino por el dicho concierto por virtud del qual por el discurso de tan largo tpõ auriá podido prescriuir el derecho dela succesisió deste mayoradgo cótra los descédientes del hijo mayor aunq̃ [illegible] ouiera [illegible] que a[illegible] los bienes del mayoradgo no se pudiessen prescriuir para que[illegible] libres, pero el derecho de succeder enellos como en bienes de mayoradgo m[illegible] sepuede prescriuir por vn pariéte y sus descendientes en periuyzio delos otros iuxta ea q̃ notat Rode. suarez in. l. quoniá in prioribus. [illegible] ff. test. in. 10. ampli. & in. 11. limita. ad. l. regni, & Soc. consi. 47. vol. 3. Io. cirir, de primoge. li. 3. q. 9. & Molin. in consuet. Paris. tit. 1. §. 8. glos. 3 q 5. y los descendiétes delos que assi lo ouiessen prescripto, son obligados a guardar las condiciones y llamamientos dela institucion, prout in terminis tenet Bald, in. c. de fæud. dat. in vicem legis cómiss. & in. l. liberto col. fi. C. de oper. lib. & in l. 1. ff. rerum diuisione in. 31. q. & sequitur Cur. in tract. fæud. 3. p. ad finé col. pen. de succesione transuersalium, versi. postremo vbi concludit ꝙ ita succedi debet in fæudo prescripto sicut in titulato & idé in emphiteosi p̃scripta tenet Bal. in. l. 2, col. 1. C. de iure imphiteo, Y no obstaria si contra esto se dixesse que siendo la dicha marquesa descendiente del hijo mayor del dicho Pero fernandez no puede alegar que el dicho su antecessor de quié tuuo causa, no fue legitimo successor del dicho mayoradgo, por que esto no lo dize, antes conforme alo dicho lo pudo auer y succeder enel por la renunciacion o por otras justas causas, y por lo dicho consta que no le ouo por la quel duq̃ pretende

399 *Maioratus de Cañete ad genit[illegible] [illegible] eius filium exclusso primogenititi filionu lo iure deuen[illegible] potuit.*

400 *ius succedendi in maioratu inter ip[illegible] [illegible]stituentis descen[illegible] [illegible]cribi iure posset.*

401 *Fæudi prescripti succesio iuxta formam inuestituræ defertur.*

*Reus possessor adversus agentē qui ab eodē actore ius & causam habere dicit exceptionem dominii obiicere posset.*

sucedio el caso en que se funda, y quando lo quisiera alegar la marquesa en su deffensa lo pudiera hazer por ser rea y posseedora, pues el duque es el que ha de prouar cócluyentemente que los bienes fueron de aquel antecessor en cuyo derecho se funda y que tuuo decrecho en ellos, vt concludit Bar. in l. rem alienam col. 2. versi. si vero agatur. ff. de pig. actio. vbi tenet quod si habui rem à titio qui illam michi vendidit, aut alio titulo tradidit & ipsius titii creditor iure hyppotecæ illá à me petierit non sufficit si creditor pbet q ego à suo debitore illam habui, sed quod idé debitor rei dñs fuerit, probare tenetur, quod idem probat glos. & ibi Angel, in l. 1, ff. de publicia Alex. consi. 92. vol. 1. nu. 1, & consi, 43. vol. 4. num, 8. &. 9, & consi. 187. vol. 5. nnm. 5. & tradit Negusan, de fan. in tract. de pig. in. 3. mébro 8, partis nu. 8, 9. &. 10. ad fi. vbi dicit q ista est verior & cōmunior opinio. y pues el duque no ptueua concluyentemente questa succesion pertenecio al hijo mayor de Pero Fernandez hijo segundo de Alonso Fernandez, por la causa en que se funda, y la dicha marquesa es rea y posseedora dlos bienes aunque se prouasse que los bienes quedaron en los descendientes del hijo segundo, y q dellos los vuo la marquesa ninguna cosa le podria aprouechar al duque para fundar su intento, ni para colorar su injusta pretension,

CVM IGITVR ex omnibus premissis nullum ... maioratus de quo agitur successionem ius competere luce clarius constet, breuissime iam quintus, qui propositus fuit articulus expedietur, qui enim bonorum cuiusuis maioratus possessioně sibiquæsitam ex lege contendit, ac in ea se tueri postulat, in primis quod verus illius maioratus successor sit ostendere tenetur iuxta sententiam Bal. in rubri. de causa possess. & propriet. col, fin. versi. Et nota. quam tenet idem Bald. consi. 181. volum. 1. Vbi dicit, quòd hæres cui per statútum possessio queritur, se heredě esse atque ideo possessioně sibi quæsitam legitime probare tenetur. Sequitur Alex. consi. 82. vol. 2. num. 6. tradit Claudi. in. l. cum hæredes in principio. ff. de acqui. possess. Iacob. de sancto Geor. in. l. si sorori num. 15. C. de iure delib. refet Tiraquel. in tract. le morte, 2. par. declaratione. 2. num, 1. &. 3 Et ita per plura in his terminis concludit Pala. Ruui in l. 45, Tauri, nu. 2. neque dicto Duci prodest quòd se dictæ Mar... ...niæ modo d... ...probasset, nisi & se proximiorem esse ac in priori quoad hác successionem gradú constitutú & non alium qui proximior sit, eum præcedere monstrasset, prout interminis concludit Ancharra. consilio, 94. & Deci. consi. 321. num. 2 & Tiraquel. de retractu. 1. parte. §. 11. glos. 1. nu. 1. quibus accedit Aymó in cósi. 161. n. 16. vbi concludit, quòd qui se substitutum dicit substitutionem ipsam, & quòd casus de quo agitur in ea comprehendatur cócludenter & per probationem certam, non vero per possibilem ostendere tenetur. in hac tamen cansa non solum Dux præfatus se proximiorem ac prædicti maioratus legitimú successorem, aut secúdum iuris & ipsius maioratus dispositionem admittendum esse non probat, sed & Marchionisa p...efata ius sibi præd...tæ successionis omni iure, ac ipsius maioratus instituentis mente, eiusdemque institutionis verbis expressis delatum esse, vt dicto eius patruo præfere...da sit legitimè monstrauit, quare Ducis petitione reiecta superst vt eadem Marchionisa iure optimo absoluatur, Nam actore non probante, ... etsi nihil præstitisset obtinebit, vt in. l. actor. C. de probatio, & in. c. cum ecclesia de causa poss. & propriet. in fin. & in. l. vti frui in prin. ff. si vsuf, peta.

413 Possessioner maioratus ex lege si bi quæsitã dicens verum se maioriæ successoré imprimis ostendere tenetur.

404 Proximioré se esse proponẽs vt admittatur nõ aliũ proximioré à quo præcedatur existere, imprimis probare debet.

¶ Secundo præterea constat, que el dicho Duque no puede ni deue ser oydo sobre el remedio que tiene intentado, porque la demáda por su parte presentada solamente se funda en que la possession del dicho estado y bienes dl, se le adquirio por virtud d vn mayoradgo q instituyo el señor rey dó Henrrique el tercero, por vn su priuilegio, y no alego otro derecho ni se funda en otra causa ni titulo como por ella parece, y aúque despues acatorze de Março del año de setenta por otra peticion quiso enmendar la dicha demanda, y pedir possession delos dichos bienes por otro priuilegio del señor rey don Henrrique el segundo, al tiempo que se presento erá ya passados despues dela muerte dela dicha Marquesa los seys meses enque auia de intétar el dicho remedio de que se quiere ayudar coforme ala ley. 45. de Toro, q es la ley. 9. tit. 7, libro. 5. ordi, noui. y si se quiere aprouechar el Duque dela primera demandá necessariamente a de ser excluydo, por que no la tiene

405 Tenuta bonorũ maioratus infra sex menses à morte illius possidẽtis petenda est.

 prouada

trado ni presentado el priuilegio en que se fundo. Et peti ... tanquá impertinens & nihil concludens, nec ad interruptioné dictorum s... mensium prodest. iuxta glo, in.l.si pater. C ne de statu defunct. & gl. in authe. ... fferatur. C. de litis contesta in versi. pro nihilo, & in.c. vt debitus de appella... in.l. vinú. ff. si certum peta. & Paul. in.l, siquis filió exheredato. §. si ... s, ff. de iniust. rup. Y si se quiere ayudar dela segunda demáda por ella ... pudo intentar ni le puede competer el dicho remedio. por q̃ demas de todo lo que esta dicho, por que deue ser excluydo, estando limitado el dicho tiempo de seys meses para intentar el dicho remedio despues de passados, assi como no podia intentar de nueuo la dicha demanda tampoco pudo enmendar ni añadir la que antes tenia puesta, ni suplir lo que en ella auia deduzido, y como nueua demanda puesta fuera del termino no le puede aprouechar para vsar del dicho remedio, iuxta tex. in.l. acusaturus ibi si tempora l... ff. de adul. quem ad hoc notat Bar. in.l. liberorum. ff. de accusa... §. fin. vbi etiam ... ad hoc & idem Bar. in.l, ædita. C. de ede... & ibi Bal, 2. lectura nu. 17. & inter ... minis ita decidit Oldral. consi. 117, vbi dicit, quòd emendatio vel declaratio libelli facta post terminum ad libelli oblationé assignatú nihil prodest ad hoc vt petés audiat, aut ex primo libello agere vel audiri possit. q̃ sequitur Afflict. in cost. regni Neapol. lib, 2. rubri. 18. n. 6. quia mutans primú libellú nouú dicitur libellú proponere, vt Bald. l, ius ceuile. n. 1. ff. de iust. & iure, idq̃ in casu isto facilius procedit ex alio, ná in prima petitione Dux præfatus agebat tanquá descedens à Petro fernandez filio primogenito. d. Gúdisalui, Et in secúda petitióe hoc mutauit dicés se solú agere & petere táquá descédés ab Alfonso fernádez filio Gúdisalui se ... & ... tio seu variatio personarum nouum etiam iuditium indu..., vt in.l. denunciasse. §. quid tamen. ff, de adult, & facit tex. in.l. si ma... §. 1. cum. glo. ibi, ff. de exceptio. rei iudic. cum similibus.

*Petitio impertinés nec ... illá interruptioné operatur.*

*407 Petitio post terminú ad illá producédá elapsum nec prodest nec admittenda est.*

*408 libelli emendatio post dié ad ip... presentationé elapsú nó admittitur, nec ideo ex primo amplius agi potest.*

*409 libellú nouú proponere dicetur qui ... mutasset*

*410 personarúmutatio seu variatio nouú iuditiú indu...*

¶ Vlterius ... tertio dictú Ducé in remedio possessorio per eú hac in causa ... iure obtinere posse quá optime deducit, ná ex intrumétis à p... ata marchionis productis ostendit q̃ marchionisa defuncta eius auia cum ætatis longæuæ grauitate impedita ac diuersarú ægritudinú labore grauata dicti marchionatus gubernationi ac regimini vacare non posset anno. 63, illú libere renúciauit & à se pœnitus abdicauit, ac predictę marchionisę eius nepti tradit, & nó vt illa solú viuéte auia bona posi deret, aut eorú fructibus potiret, sed in eá tanquàm primogenitá cui iure. d. marchionatus successio deferebat in totú trastulit, ppter quod prædicti maioratus possessioné non secus ex túc vacasse constat. quá si monasteriú ingressa cuius religionis regulá solénitér profiteretur alias maioratú ipsum amisisset, atq̃ ideo ex tunc legitimo successori ædictú successoriú apertú fuit, quo maioratus possessioné vacanté, & apossidente iam amissá sibi quæsitá diceret atque prædicto remedio possessorio hac in causa deducto experiri posset, nó minus enim vera vacatio per renuntiationé quá per morté inducitur. vt in.c. ex parte in prin. de offi. de leg. Et per glo. in verbo vacauerit in.c. si ppter de rescrip. in. 6. Et gl. in.c. cupiétes in prin. vers. vacationis de elect. in. 6. & gl. c. quia sępe de prębé. eodé

*411 possessionis bonorú maioratus uacationé nó minus per renuntiationé quam religionis ingressum aut aliá amissionem inducitur.*

eodē tit.in verb.vacat. & in,c,2.de renūciatio.eo.lib .n v.
ibi ſequunt̄ oēs,& in clemen.1.de ren.& in,c.ſuſceptū de reſ
mi.n,7.& Franc.n,3.per Feli.in.c.in noſtra de reſcrip.n.37.co.
ad petitionem in prin.1.notobi.de acuſa.& per Gome.regu. Chancel. de in
fir.rei.q.34.Et his in terminis hoc ita cōcludit Bal.cōſi.389,.3.vol.2.vbi di
cit,ꝙ ſi primogenitus renunciet regno, vel efficiatur frat minor apertum 412 primogeniti renūciacione edictū ſucceſſorum ſequentibus in gradu apertū dicitur.
eſt edictū nepoti,vt ſuccedat excluſo patruo.Quod idē volu Alberi,in prœ
mio.ff.§.diſcipuli,col.4,verſi.item certū eſt,& in.l.donationi col.4.C. de
donatio inter virū & vxor.& Oldral.conſi.94.quem ſequit̄ Corſet.in tract.
de poteſt.regi.q.74.in fin.& Tiraquel de iure primoge.q.26,n.5. qui etiam
nu.3. dicit quòd ſi primogenitus nolit maioratum habere, perinde eſt ac ſi
renuntiaſſet,vt ſtatim ſequens in gradu admittatur, & idem Tiraquel. in
eod.tract.q.3.num.5.& cum poſt vacationem prædictam antequam lis hæc
moueretur non ſolū ſex menſes ſed pluſquā anni ſex elapſi fuerit apertiſsi-
me ſequitur,ꝙ prædictū remedium poſſeſſorium à duce deductū cōpetere 413 Tenutæ ſiue poſſeſſio maioratus cauſa ſex menſibus iā elapſis à die vacationis in cōſilio regio admitenda nō eſt.
non potuit,ſed cauſa remittēda eſt ad iudices qui de ꝓprietate conoſ , vt
iure ordinario procedāt iuxta tex.in.l.9,tit.6,delos mayorad.lib.5.ord.nou.
ibi.Y en caſo q̄ algun poſſeedor de mayoradgo falleſciere, el que pretende
ſer llamado al tal mayoradgo tomo la poſſeſsiō dl,y eſtuuiere enella por me
dio año,y paſſado el dicho tiēpo viniere otro al nueſtro conſejo pidiendola
por virtud dela dhā ley de Toro,mādamos q̄ en tal caſo no ſe juzgue ni ſe co
nozca del enel nueſtro conſejo ſino q̄ ſe remita ala dicha nueſtra audiencia.
Quæ quidem lex licet in ea vacatione, quæ per mortem poſsidentis acci-
deret,loqui videatur etiā in eaquæ per prefatam renunciacionem aut aliam
quamuis amiſsionem fieret,locū habet iuxta prædicta,vt predictis ſex men
ſibus elapſis ex dicto remedio poſſeſſorio agi non poſſit,

¶Nec his oberit ſi dicatur,ꝙ in.l.8.tit.7.lib.5.noui ordi, quæ fuit l. Tau, 415 Poſſeſsio bonerū maioratu mortuo poſſidēte in ſucceſſorem, quamuis ante vel poſt ab alio fuerit ocupata ex.l.Tau transfertur
45.cautum ſit,ꝙ à morte maioratum poſsidētis ciuilis ac naturalis poſſeſſio
in legitimū ſucceſſorē ſequentis gradus trasferatur.etiā ſi poſſeſsio ipſa ab
alio viuente dicto poſſeſſore,aut poſt illius obitum occupata, vel illi à quo-
cunꝗ & quādocūꝗ tradita fuerit,ex qua deciſione colligitur, ꝙ etiam ſi ma
ioratum obtinēs illum poſsidere deſinat,non ideo eius vi ta durante eadem
poſſeſsio legitimo ac vero ſucceſſori quæritur, atque ideo nec ex prædicto 416 Ius nondum competens in iuditium deduci nequid.
remedio poſſeſſorio ante vltimi poſſeſſoris mortē agi poterit,nec tēpus præ
dictorū ſex menſiū ad agendum currere cæpiſſet,cum ius nondū cōpetēs in
iudicium deduci nequeat, vt in.l.non quemadmodū,Et in.l. non pōt vide
ri.ff,de iud cum ſimili.Nā ad hoc facilis reſponſio patet ſiquidem prædicta 417 Alienare prohibitus poſſeſsionem bonorū nihilominus tradere poſſet.
l.45.Tauri loquitur & procedit eo caſu,quo maioratum obtinens poſſeſsio-
nem ſolam bonorum alij transſuliſſet,non vero ius & dominium à ſe abdi-
caſſet,primo enim caſu ipſius maioratus vacatio nō inducitur nā etſi maio
ratum obtinens bonorum eius poſſeſsionem alteri tradat,non ex hoc maio-
ratus ipſe vacare cēſetur,cū& alienare ꝓhibitus poſſeſsionē bonorū nihilo-
minus tradere poſsit,iuxta late tradita in.l.1.§. ſi vir vxor.ff.de acquir,poſſ.
vbi p Are.col.2,in medio,Alex.col.fi,Iaſ.n.12.& Vicē.n.28. Et quòd tenet

...isc. omn.iud.colsi.Rom.in...is cui bonis.ff, de ve rb.obi. ...not, Alex.in.2.Ias.n.5.& Rip.n.53.nó enim alienat,qui dú ... possessioné.vt in l.nó alienat.ff,de regu iur.& in l.ité si res.§.1 ...alienat.iud,mut,caus.facta.in casu tamé quo maioratú obtinens illú à se penitus abdicaret p renunciationé vel aliá amissioné. l. præfata nó negat, quod tunc possessio al ... proximú possessoré gradus subsequentis transeat, imo hoc ipsum probat ... dicit, muerto el tenedor del mayoradgo, quibus verbis omnis vacationi ... modus non solú per morté, sed per renunciationé quę illi equiparat aut alia amissioné ac priuationem cótinetur, iuxta prędicta, vel isto casu fatédú esset remedium prædictæ legis minimè cópetere cum maioratus, iste non vacauerit per mortem Morchionissæ modo defunctæ, quæ iam tunc neque possessioné neque dominium aut ius aliquod in bonis eius per plures annos antequá moreret habebat. Et sicut eo casu quo Marchionisa iá defúcta religioné ingressa soleniter profiteret, vel aliàs prædictú Marchionatú amitteret, si postea tépus dictorú sex mensium elapsum esset Dux præfatus de dicta possessione agere ex remedio legis Tauri nullo iure posset, quod neque Dux ipse inficiabitur, identidem isto caso per tot annos à die predictæ dimissionis & vacationis decursos, neque illi hoc remedium competere neque super eo audiendum esse fatendum erit,

*...enire non dicitur qui possessionem amitti...*

419 *Vacatióe per mortem expressa quiuis alius modus vacationis vel amissionis intelligitur*

¶ Si tamen aduersus hæc Dux præfatus adhuc insurgat dicés quod prædictá marchionatus dimissio ab eius matre facta nullú ei potuerit præiuditiú generare, quia ius sibi cópetens tollere & in prædictá Marchionissam eius nepté transferre iure nequibat, iuxta ea quæ not. Bal. cós.38, & cós.309. vol.1. per tex. in c.1.§. hæc quoque de suc. fæud. hoc illi fatebimur ingenue, quod si Duci ius aliquod ad huius maioratus successioné cópeteret ex prędicta dimissione seu renunciatione sublatú non fuisset, sed illi potius intactú illæsumque mansisset, ipse tamé negare nó poterit, quod dimissio ac renúciatio prædicta, quo ad ipsá Marchionissam defúctá & eius præiuditiú iure optimo tenuerit, vt illa maioratú ac dominiú bonorú, & oé ius sibi competés statim amitteret maioratusque vacauerit, & ... in gradu ædictú aptum fuerit, vt vere vocatus succederet quod probat tex. in c. Titius si de fæud. fuerit controuer. & per Bal. in c.1. de aliena. fæud, & per Ias. in l. is potest, ff. de acqui. hære. & Tiraq. de iure primogeni. q.27. n.3. & 4. Et cum illa ius prędicti maioratus à se libere potuerit abdicare, & ex hoc illius vacatio inducta fuerit, consequens est quod tunc terminus sex mensium dicto Duci currere cæpit, vt si quod sibi ius competere ad bonorú possessioné quæsitam crederet remedium d. legis, quod nunc demú proponit statim deducere debuisset.

419 *Maioratum possi... ius successori competés auferre non postet.*

420 *Maioratus possidentis renúciatio vel dimissio in eius præiuditiú iure tenet.*

¶ Quod si adhuc idé Dux instasset, tépus dictorú mensium illi ex eo decurrere non cępisse, quod renúciatio seu dimissio d. maioratus à matre facta in eius notitiam antea nó peruenerat, atque ius hoc sibi cópetere ignorauit, atque ideo iuri quod se habere ignorabat renúciasse nó videret. vt in l. mater, ff. de inof. test. id protinus excludit ex eo quod & testibus & epistolis per eú ad prefatá Marchioné emissis ab eoque in hoc iuditio recognitis illius scientia conuincit, quibus constat, quod dictam eius consobrinam Marchionisam appellabat, atque prædictum Marchionatum à matre dimissum posidere sciebat scientia enim

421 *Iuri quod quis ignorat renuntiasse non intelligitur.*

422 *Scientia extraiudicialis etiam confessione probatur.*

enim ex confessione etiam extra iuditiali probatur, iuxta glo. §,1. versi. animus. ff. quibus ex causis in poss. eatur. & proba ... §. duo fratres. ff. de verbo, obliga. q. 3. quem omnes sequuntur ... & ibi Ias. nu. 56. & Crot, nu. 56. & per Bart. in l, eius qui in prouintia ... peta. col, pen, & in l. celsus. ff. de vsu cap. & per. Alex. consi. 137. nu. 8. vol. 2. & Soci. iun, consi. 31. nu. 38. vol. 2. probatur etiam scientia Ducis ex epistolis prædictis, nam epistola plene probat. vt in l. publia. §. ... per omnes in l. admonēdi, ff. de iurisur, per Feli. in c. 2. de fide instru. Et ea maxime, quæ in animo consistunt epistolis comprobantur, vt per Bar. Ang. & Imol, & Cuma. in l. nuda ratio. ff. de dontatio. & hæc sola scientia cum pacientia inducit cōsensum. & approbationem traditionis bonorum d, maioratu factæ d, Marchionisæ ab eius auia, vt probat tex. cū glos. in verbo regressum, in c, 1. §. præterea quib. mod. fæud. amittatur, vbi probatur, ꝙ si agnato proximiori sciente ac non contradicente fæudum in agnatum remotiorem transferatur ita sibi præiudicat ac si id expresse cōsensisset, quod idem sequitur & tradit Bal. in c. 1. §, si Titius, si de fæud. fuerit contro. ... agna. tenet ... Deti. in consi. 389. n, 8, Signor. consi. 10. & Rub. consi. 131, nu. 12. tradit Traq. de iure primog. q, 29. nu. 2. &, q. 27. nu. 3. & in tract. retractus, 1. par. §, 11, glo. 6. nu. 14. vnde in casu isto nullatenus dubitandum erit, ꝙ d. Dux præfatam Marchionisam de dicto Marchionatu inuestitā non ignorauit, & cum illam posside re sciens tanto tēpore tacuit, sibi saltē quoad prędictam possessionem de qua agitur omnino p̄iudicauit, vt de illa modo agere nequeat, iuxta ea quæ not, Bald, in repet. l, in suis. ff. de libe. & posthu. nu, 53, vbi dicit, ꝙ in his quæ temporalia sunt, qui alium posidere patitur renuntiare videtnr.

*Epistola ... bentem pro...*

424 *Epistolis quæ in animo consistūt cōprobatur.*

425 *Scientia cum patientia traditæ possessionis bonorum maioratus consensum & aprobationem inducit.*

426 *Renuntiare videtur qui alium posidere patitur in his quæ tēporalia ...*

¶ Vltimo denique respondetur, ꝙ lex regni præallegata solū disponit ꝙ si is qui se maioratus successorē esse contendit, ex prædicto remedio ... Tauri agere velit, causam in supremo consilio infra sex menses à morte ... maioratum posidentis non incæperit, ac introduxerit de huiusmodi causa in regio consilio non cognoscatur, sed iudicibus audientiæ regalis remittatur. & cum terminus hic in fauorem solum dicti successoris ... fuerit, & non vt eo elapso cadat à iure suo. Vel illud amittat, sed tantū, vt ... infra illum comparuerit in regio consilio audiatur, aliàs in alio regio tribunali causa peragatur, atque ius, quod habuerit prosequatur, illi, etiá ignoranti terminū præfatum cucurrisse certisimū est, iuxta tex. cum glo. in c. statutū, in verbo numerandū de præben, in. 6. quam glo. sequitur ibi Domi. & not. Fran. in 1, col. & Abb. in c. cum esses, col. fi. de testa, Cardi. & Abb. in c. nos quidē. eo. tit. & ibi Barba. n. 33. & idē Barba. in c. plerunque de rescrip. col. 3, & tradit Tiraq. de retract. 1, parte. §. 35. glo, 4. nu. 5. Ex quibus prædicti Ducis petitionē non admittendam ab eaque Marchionisam præfatā multo notisimoque iure absoluendam ac sententiam in eius fauorem iustisimè latam confirmandā esse concluditur. Quæ tamen omnia quàm Illust. dominationis vestræ, dignisimæ correctioni rectisimoque examini, ac cēsuræ grauisimæ subijciūtur.

*Terminus ... ignoranti currit, si solum eius fauore qui cōceditur præceptus fuerit.*

# INDEX EORVMQV
## iuris allegatione conti...

## PRIMVS ARTICVLVS.



A Secun-

...a filii superstitis ...endit.

...s in...utio..., in substitutio... ur.

...ne... n ex prima quam ex secun... ,ex... ,uę neptem patruo preferé... itur.

...causę ...uę implurimis casibus consistit ur.

...erū compendiosa enarratio dicitur.

...cum similium collectio appel... ...

...m significat.

...oum abreuiatum vocatur.

...o illa dicha, repetit omnia p... entia.

...petitio fieri debet omnibus ...alitatibus pręcedentis dispo itionis.

...ubstitutio filii quę ad pręcedentem, qua filius & nepos vocatus erat refertur, nepotem etiam includit.

Substitutio post mortem facta conditionalis dicitur.

86 Verba illa con la dicha condicion, ad vtramque substitutionem precedentem referenda sunt.

87 Regula qua nepos patruo pręfertur vel econtra ex ordine quo a primo instituente successio defertur capienda est.

88 Voluntas disponentis non minus factis quā verbis ostenditur.

89 Etiam si vltimus quisque maioratus possessor primi instituti locū teneat iuxta regulam predictam, filius eius maior simpliciter ac deinde nepos supestes illi substitutus inteligitur.

90 Ex eiusdem institutionis verbis ...gulę ...ici minime... ent...

91 Ex ...stitu...ne qua ...lius maior post mortē a maioratus possessore relitus inuitatur, neque representationem excludit neque patruum nepoti preferendum, sed a nepote potius excludendum a pertisime deducitur.

92 Ad maioratus de quo agitur successionem eum qui filius, a ...maior & masculus, & superstes fuerit admittendum ac pręferendum esse ...or contendit.

...ilii nomine actor neptem imprimis non contineri defendit.

...r, atque aliter nepos appelatur.

Filiorum institut... nepotes non includit.

Fili ex hæredatio vel institutio nominatim facta dicitur.

Filiorum substitio pręmortuorum filios non admittit.

Substitutio filiorum primi gradus, sequentis gradus nepotes nō continet.

99 Filiorū appellatione, etiā nepotes vere ac proprię significantur.

100 Filiorum appelatione qui in uulgari sermone vocantur, non minusquā nomine liber... nepotes continēt ... quia nomem quo liberi a fili... vulgari ... reperit.

101 Filiorū ac liberorum & n...um nomina communi vsu loquē... to sinonoma sunt.

...in materia fauorabili nepotes continen... quendi vsus aliud obseruaret.

...udio fauorabilis ...

...iorum substitutio in ... ...um facta nepotes inclu...

...n in perpetui maioratus successione locum habet.

...n efficax sit, filiorum subst...utio nepotes inclu...

...entatio in maioratus successione tā iure communi quā indubitanter admittitur.

...stitutio nepotem includit in ea successione quę repreten... nē admittit.

...appelatione continetur nepos vbi de filiis & non de gradu ...entio fieret, & filiorum gradus à cęteris non distinguitur.

...rdum ac durum reputatur quod remotior proximiorem à ...uo iure excludendus esset excludat.

...s vt absurdum non sequatur si contra iuris regulas exclu... tur fi... ii appellatione cōtinetur.

112 ...io si dicesserit sine filiis, nepotem includit, vt illo reli... ...atur.

113 Ne... ..., filii substituti vocatus censetur, vbi eiusdem ... ...entis substituti exclusionem in conditione appo ne...

114 Nepos fili... ...llatione intutelę datione nō includitur quia onus quo ... tutorem reputatur.

115 Nepos cum patroni filio ad successionem aut tutelam liberti spetiali iure nepotes libertus patronos habeat nō admittitur.

116 Filii presentis ac certi suo nomine proprio vocati substitutio nepotes non includit.

117 Fioliorum feorū substitutio nepotes non admitteret.

118 Filiorum substitio per mortuorum hęredes non admittit.

119 Cōditionale fideicomissū ad substituti hæredes nō trāsmittitur

120 Filiorum substitutio quę perpetua n... sit ante mortem testantis n...os aut conceptos admittit.

121 Filiorum substitutio nepotes non includit vbi non solum filii sed nepotes aut descendentes cęterorum graduum sigilatim vocaretur.

122 Fili substitutio in futurum concepta nepotem non admittit si filius qui succedere posset existat.

123 Filii substitutio ita nepotem includit vt etiam post patrem qui successerat admittatur, si eam fuisse testantis voluntatem intelligatur.

124 Filii substitutio nepotē cuius pater prædecesserat admittit quāuis alius ad huc filius supersit.

125 Nepos ex filio præmortuo relictus ita patruum in totum excludet sicut & nepotis pater siuiueret illum exclusisset.

126 Filius secundo genitus nunquam primogenitus dicitur.

127 Secundo genitus non admittitur si filius aut nepos primogenitus super est.

128 Secundo nō alium quam qui filius & ætate maior sit idem actor admittendum dicit.

129 Filii maioris substitutio eum qui etate maior esset admittit.

130 Secundo genitus etate maior nepotem maiorem a primogenito relictum ex ea substitutione qua filius maior vocaretur excludit.

131 Emphiteosis alicui prose eiusque primogenito post eum concessa filio secundo genito non vero nepoti à primogenito relicto queritur.

132 Filii maioris substitutio dupliciter consideratur nam aut sola etatis prærogatiua inter omnes descendētes nulla gradus habita ratione inspicitur aut ex vno quoquæ gradu quis fratribus suis maior ac primogenitus sit attenditur.

133 Filii maioris substitutio quæ solam etatis prærogatiuam inter omnes cuiusque gradus considerat patruum non modo primogeniti præmortui sed vltimi posidentis filio anteponit.

134 Filii maioris substitutio qua non ex omnibus simul sed ex singulis gradibus fratribus suis maior inuitatur ex vno quoque gradu solum primogenitum gradatim admittit

135 Filio primogenito premoriente in eius filium vel filiam ius primogenituræ transmittitur.

136 Filii seu filiæ maioris substitutionē de qua hic agitur solos vnius cuiusquæ gradus primogenitos includere cōstat.

137 Filio maiori siue hæreditario iure siue quod verius est, iure sanguinis ius primogenituræ queritur.

138 Hæres etiam dicitur qui particulari iure sanguinis succedit.

139 Instituens qui post primogenitum nepotem eius filium ante quam secundo genitum admitti voluit ex hoc primogenituram considerasse intelligitur, vt succesio de primogenito in primogenitum transeat.

140 Primogenituræ ius in successione maioratus maxime in hoc regno attenditur.

141 Filii maioris substitio filium ac nepotem ac cæteros primogenitos non vero secundo genitum admittit.

142 Maioriæ proprium est, quod illius successio primogenitis deferatur.

143 Substitio qua filius maior ad perpetui maioratus successionem inuitatur, filium ac nepotem cæterosquæ gradatim descendentes continet.

144 Primogeniti substitutio primo filium deinde nepotem ac postea cęteros successiue primogenitos admittit.

145 In successione maioratus imprimis linea primogeniti vt ante illam ad aliam transitus non fiat attenditur.

146 Cum linea statim gradus, ac deinde sexus & vltimo loco etatis prerrogatiua in successione maioratus consideratur.

147 Dispositio qua etatis prerrogatiuam obseruādam cauetur, hūc habet sensum, vt in priori linea & gradu sexus ac postmodū ętas attendatur.

148 Filii omnes à patre recta linea descendere dicuntur.

149 Filii omnes quo ad cęteras successiones primum gradum tenere inteliguntur.

160 Gradus quo ad maioratus successionem qui vni tantum defertur ita numerantur, quòd primogenitus cum eius linea primum & secundo genitus secundum gradum ęfficiat

161 NePtis ex filio primogenito per representationem, prioris gradus ac proximior quam eius patruus efficitur.

162 Neptis primogeniti filia per representationem ita patris locum & gradum cum eadem quantitate exclusiua subintrat, vt patruum sicut pater eius illum excluderet Similiter excludat.

163 Ex filii maioris substitutione nepotem vel neptem exclusso patruo admitti debere l.2.tti.15.par.2.decissum esse probatur.

164 Patruus etate maior nepoti minori pręferri posset, vbi sola etatis prerrogatiua inter omnes descendentes nulla gradus habita ratione attendenda esset.

Quod

165 QuodSocinus & sadoletus dixere in.l. sicognatis.ff.de reb.dub. eo casu procederet quo sola etatis prerrogatiua,non vero gradus siue primogenitura inspiceretur.
166 Secundogenitus eo casu tanquã primogenitus admittitur quo filius maior nulla relicta sobole decessit.
167 Primogenituræ ius vnitantum acquiritur.
168 Primogeniti substitutio patruum excluso nepote in ea substitutione admitterret,aqua representatio excluderetur.
169 Bal.decisio in.l.2. C.de iur.emphith. nihil prędictis aduersatur.
170 Substitutio qua primogenitus post mortem vocatur,nepotem qui mortis tempore primogenitus reperitur admittit.
171 Filii appellatione incontratibus hinc inde obligatoriis nepotes non semper continentur.
172 Filiorum appellatione incontractu emphitheosis quę ad hæredes transitoria sit,nepotes etiam inteliguntur,
173 Maior‹a›tus institutio vltima voluntas siue mortis causa donatio dicitur.
174 principis concessio,que gratia dicitur latissime interpretatur.
175 Filiorum appellatione in concessione siue rescripto principis nepotes etiam iuteliguntur.
176 Filiorum apellatione incontratu fæudi quia principis gratiam continet nepotes includuntur.
177 Tertio dux eo quod non solum filius etate maior,sed etiam masculus sit præfactã marchionissam excludere inanniter instat.
178 Masculi substitutio fœminam excludit.
179 Filia patris masculinitatem reprę sentare nequit.
180 fœminę locus non patet in fæudo donec masculus superest.
181 Masculi in clusio illius prælationẽ potius quã fœminę exclusionem inducit.
182 Filio masculo substituto deficiente filia tanquam remoto impedimento succedit.
183 Masculus etiam etate maior in maioratus successione fœminę quamuis maiori eiusdem gradus ac lineę prę ferri debet.
184 Fœmina proximioris gradus ac lineę masculo remotiori nisi aliud exprę sse caueat preferenda est.
185 Substitutio qua filia in defectum filii masculi vocatur, neptem ex filio maiori prędefuncto relictã nonvero patruũ admittit.
186 Neptis à primogenito prędefuncto relicta eius patruo masculo præfertur,ex ea substitutione qua filius maior masculus, & eo deficiente fœmina vocatur.
187 Dispositio secundum iuris regulas, quas disponentem obseruari voluisse creditur interpretanda est.
188 Fœminę exclusio quam inclusio filii masculi induxit, ad neptis exclusionem fauore patrui nisi id exprę ssum esset non extenditur.
189 Fœminæ à successione maioratus per masculũ qui non sit prioris vel eiusdem gradus nisi in feudis & vbi agnationis fauor attenditur non excluduntur.
190 Fœminæ si cum masculis gradatim inuitentur ex hoc agnationis conseruandæ animus excluditur.
191 Exclusio filię propter filium masculum ad primum tantum gradum restringenda est.
192 Neptis in ea successione à qua masculus fœminam non excludit sed illi tantum prę fertur cum patris gradum licet non masculinitatem reprę sentet patruo preferenda est.
193 Descendentium nomine tam mares quam fœminæ significãtut.
194 Quarto denique idem actor quia non filium moiorem masculum simpliciter sed ab vltimo quouis possessore relictum inuitatum esse proponit se tamquam filium superstitem imprimis vocatum dictęque marchionisę prę ferendum esse nullo iure laborat.
195 Nullum verbum superfluum aut sine virtute aliquid operandi appossitum iudicatur.
196 Verba illa,que dexare conditionem inducere actor deducit.
197 Fidei conrissum conditionale non transmititur.
198 Verba predicta que dexare al tiempo que finare, demonstrationem etiam facere,idem actor proponit.
199 Relatiuum cum verbo fururi temporis si corpori incerto,adiciatur demostrationem operatur.
200 Flii qui relinquetur substitutio incerta dicitur quia relinquendus patre viuente incognocibilis est.
201 Ex substitutione qua filjus qui relictus erit inuitatur prę mortuus nec sub conditione vocatus censetur.
202 ‹F›ilius per reprę sentationẽ non admittitur cuius pater succedẽdi ius vel spem non habuit.
203 Substitutio qua filii superstites vocantur premortuorum filios non admittit.
204 Filiorum superstitũ substitutio inducit quod gradus prerrogatiua seruetur ideoquę nepos loco patris vt cũ patruo vel illo excluso succedat non admititur.
205 Verba illa que dexare non primę filii sed secundę nepotis substitutioni adiecta sunt.
206 Conditio substitutioni sequenti adiecta ad precedentem nõ ex

207 Cond‹it›io hec‹ti› viue ... primeretur tacite i...
208 Conditio si fili‹i› s sib‹st›i... ctum necessari‹o› dicitur.
209 Conditio necessaria quę tacite ... vim,nec effectum,conditionis ‹n›abet nec ... cludit.
210 Superstitis filij substitutio conditionalis non ... trãsmissio magis impeditur quã si pure ac simp...
211 Cond‹itio› ... quę ‹su›bstitutionem cui aponitur condition... ... el‹i›cit neque ... iam quo ad sequentem vim cõditionis habet.
212 Conditionale fid‹ei›commissum ex voluntate disponentis etiam prę suurpta sit tra‹n›smissibilie.
213 Fideicommissi conc‹liti›onalis transmissio ad grauati filios trãsmittitur si eosdem filios testator ad sequẽtis substituti exclusionem in conditione aposuerit.
214 Fideicommissum superuiuenti relictum ex coniectura mente di‹spo›nentis transmittitur.
215 Ius su‹cc›edendi in maioratu dupliciter cõsideratur,nã vel in habitu,vel in actu queritur.
216 Filio ptimogenito cum nascitur certa & inmutabilis ad successionem maioratus spes acquiritur quæ illi auferri nequit,sed ad eius primogenitum transmittirur.
217 Primogenito viuente patre, ius succedendi quę situm interim suspensum dicitur.
218 Fil‹ius› ... patre de fendo inuestitus censetur, quia non illi ius sed administratio difficit.
219 Regni successio in filio primogenito cum primũm nascitur statim radicatur.
220 Nepos ex filio maiori prędefuncto, post mortem aui de successione patris,quæ in illo inchoata fuit potius quam ipsius aui agere videtur.
221 Ius transmissum de transmitentis hæreditare dicitur.
222 Filius post mortem patris nõ dicitur feud‹u›m acquirere,... prius quę situm capere.
223 Filium primogenitum qui post mortẽ superu‹ix›erit substituens actualem successionem considerasse intelligitur.
224 Transmissionem iuris habitualis considerauit instituens qui filiam non eo casu quo primogenitus filium non relinqu‹e›ret, sed si illum non haberet substituit.
225 Conditio actuali successioni apposita habitualis acquisitionem non impedit,vel suspendit.
226 Successio habitualis quę lineã primogeniti semel intrauit ante ill‹a›m finitam ad alliam ... ‹n›e trãsit.
227 Conditio quæ posses‹sion›is acqui‹sitio›nem non respicit illã non suspendit.
228 Nepos patrem prędefunctum per representatio... ‹q›uasi si viue ret prę sentem facit.
230 Filius eadem substantia & caro patris ... cta dici...
231 Patris substantia in filio tran‹s›‹fu›sa censetur.
232 Nepos ex corpore ... eiusq; filius d...
233 Primogenitus nõ dicitur ex... ‹qui› ex eo ... transfusa est caro & substantia patris.
234 Substitutus post mortem filii non admitt... persit,quia filius adhuc existere censetur.
235 Conditio si filium reliquerit nepote relicto adimp‹l›etur.
236 Substitutio qua filius ad successionem maioratus inuitatur ... potem admittit,quia iuris interpretatione in ea nepos ... ditur,vt sequens substitutus excludatur.
237 Filii substitutio ad maioratus successionem etiam pe‹r›... nem instituti nepotem includit.
238 Substitutio qua filius maior superstes ad maioratus ... inuitatur nepotem etiam supetstitem admittit.
239 Substitutio quæ plures gradatim admittit totide... continet ex quibus tot iura secundogeni... c... creantur.
240 Filius ad maioratus successionem sub vna cond... descedat nepos vero sub duplici si pater & a... cũdo genitus si maior sine filiis moriatur,v... mittantur vocati censentur.
241 Nepos iure proprio per mortem patris,iam ... catione secluso iure transmissionis,ac re... ioratus successionem admittitur.
242 Si verba illa,que dexare,demonstratione ... dicti ducis intentio facilius excluditur
243 Primogenitus dicitur qui suis fratribus p...
244 Primogenitura vni tantum conuenit.
245 Filius qui solus est nomine filii non minus ... proprio nomine vocaretur.
246 Primogeniti,seu filii maioris nomi... nascitur certus efficitur,ac i...
247 Primogenitus cum nascitur sta...
248 Primogenitura non variatur e...

…re alias certa diſpoſitio de-
…ruſta… …
…utioni filii qui vnicus ac certus eſ-
…
…que dexare, ſuperſtitem demonſtraſſent, nec ſub cō
…prędefunctus vocatus cenſeretur.
…tio de perſona ad perſonam non extenditur.
…ſtratiua verba nihil diſponūt, ſed rē … …ā in diſpoſitione cōprehenſam certā faciunt, vt … diſpo… verificet.

256 Conditionalia verba, nihil etiam diſ… …unt.

257 Verba demonſtratiua ita rem vel p… …nam in diſpoſitione cōprehenſam demonſtrant, vt nu… …n aliam includant.

258 Legatum conſanguineo qui filiam duxerit extraneo illam ducenti non debetur, quia in diſpotione non includitur, & illis verbis qui filiam duxerit non demonſtratur.

259 Verba illa, q̄ dexare al tiēpo q̄ finare, filii maioris ſubſtitutioni adiecta nō cōditionalia, ſed potius demonſtratiu… ſunt, quia ex filio vel nepote, aut cęteris primogenitis illum qui tunc relinquetur demonſtrant.

260 Filii maioris ſuperſtitis ſubſtitutio filiū, aut nepotē ſeu pro nepotē in ea incluſum, qui mortis tēpore relictus erit, non vero ſecundogenitum ita demōſtrat, ac ſi filius vel nepos ſiue pro nepos primogenitus ſuperſtes vocaretur.

261 Filii ſuperuiuentis ſubſtitutio etiam in f… …miſſis, & vbi nō ita facil… …er repreſen… …o admitteretur nep… …prędefunc… …

262 Conditio ſi ſuperuiuet ſubſtitutioni tacite ineſt, quia prę mortuo non acquiritur.

273 Subſtitutio qua frater ſuperſtes fratri ſine liberis morienti ſubſtituitur prę mortui filios admittit.

264 Filii ſuperſtitis ſubſtitutio nepotem ex filio pręmortuo cōprehendit ſi teſtator poſt filiū ad nepotē bona peruenire voluit.

… Super exiſte… …ę qualitas poſt mortem ſubſtituto, quia tacite in e… …liter apponitur.

266 Superſtitis filii ſubſtitutio in futurū cōcepta nepotē deficiente filio continet quia filii ſuperſtitis nomen late intelligitur.

267 Inueſtitura feudi quę fratre deficiēte ſine liberis fratres ſupuiuētes admittit prēmortuorū filios, ac nepotes ſupſtes cōprehēdit.

… Subſtitutio filiis ſuperſtitis nominis nepotem includit quā ſi filius ſimpliciter vocaretur, quia tacite ineſt ꝙ ſuperuiua…t.

269 Diſpoſitū in caſu quod teſtator poſt mortem euēturum cogitauit trahitur ad caſum in vita occurrentem.

270 Filiorū ſuperſtitum … …anſmiſſionem, non excludit cum his verbis quod tacite in… …at exprimatur.

…71 Filii ſu… …tis ſubſtitutio nepotem admittit vbi teſtator agna… …onſulere voluit, quia omnes gradatim vocaſſe cēſetur.

… …uperſtitis ſub… …itutio nepotem admittit ex filio prędefun… …ficie… …ous filiis remotior eiuſq; filii vocati ſint.

… …filius ſupe… … …ex ſecunda inueſtitu… …potem … …mam ſuccederet admittit.

… …is ſubſti… …potem continet vbi repreſentatio …, vel inſtituens lineam deſcendentiū conſiderauit.

… …etis ſubſtitutio in futurū cō… …ta etiā nepotes, ac …ſtites admittit, quia teſtator de naſcituris etiā cogitauit

… Filii ſuperuiuentis ſubſtitutio nepotem appoſitum in conditione ſub qua ſequens ſubſtitutus fuit continet.

… Filii ſuperſtitis ſubſtitutio in futurū concepta nepotē continet.

… Filii ſuperſtitis ſubſtitutio nepotes in conditione appoſitis in…cldit.

… …eruiuentis ſubſtitutione tranſmiſſio non impeditur,

… …uentis ſubſtitutio pręmortui liberos nō excludit, nam …eſtator ſuperſtitē vocaſſe creditur quia de illius ſuperui… …itauit.

… …o ſi filios reliquerit nepotē ſuperſtite adimpletur.

… …itis ſubſtitutio pręmortui filiium ad ſubſtituti exclu… …admittit ſi teſtanti proximior ſit quam ſubſtitutus, ac abinteſtato ſuccederet.

… …uperuiuentis ſubſtitutio nepotem ex filio pręmor… …ratus ſucceſſionem admittit.

… …i poſt mortem patris relinquetur ſubſtitutio ne… …ē filio prędefūcto ad maiorię ſucceſſionē iuxta …deciſſionem admittit.

… …filiū maiorē poſt mortē patris admittit hoc idē …filiū qui patri ſuperuixerit inuitaſſet.

… …ncta verbo ſecūdū verbi tēpus intelligitur.

… …ſione diſpoſitū ad certa bona in quibus iure ſan… …io defertur extenditur.

… …m quod tunc ſiue quod eo caſu ſignificat.

… …ſub cōtraria cōditione relictū videt.

… …uo ad maioratus ſucceſſionem in Hi… ſublata eſt.

… …ovndecimo, patre dñi regis Enrici ſe… …s priuilegiū emanauit, editę ſunt.

292 Teſtator ſecundum iuris regulas, & conſuetudinem prouintiæ diſpoſuiſſe intelligitur.

293 Nepotē patruo prętuliſſe teſtator intelligitur ad maioratus ſucceſſionē ſi ex lege, vel cōſuetudine nepos pręferendus eſſet.

294 Filii maioris ſubſtitutio iuxta Hiſpanię conſuetudinem quę in maiorię ſucceſſione ius primogenituræ conſiderat excluſſo patruo nepotem admittit.

265 Filii ſuperſtitis ſubſtitutio nepotem ex primogenito prędefuncto ad eam ſucceſſionem admittit ad quam iure communi ex filii ſubſtitutione etiam nepos admitteretur.

296 Diſpoſitio iuxta rei diſpoſitę naturā interpretanda eſt.

297 Diſpoſitionis verba ſuperflua potius dicenda ſunt, quam ꝙ ex illis contra iuris regulas aliquid inducatur.

298 Reſcripti verba iuxta ſupplicationem interpretanda ſunt.

299 Petitionis forma, reſcripti aperit intellectum.

300 Reſcriptum ex ſupplicatione declaratur.

301 Diſpoſitio quę deſcendentes ad maioratus ſucceſſionem admictit omnes gradatim cōtinet, vt proximior iuxta ordinem primogenituræ ſuccedat.

302 Filii vel hęredis qui certus & cognitus ſit ſubſtitutio, pręmortui filios vel hæredes minime continet.

303 Hæres niſi certus ſit inſtitui non poſſit.

304 Hæredis hæres quia incertus eſt, in hæredis certi ſubſtitutione non continetur.

305 Filii vel hæredis ſuperſtitis ſiue infra vel ſupraſcripti qui certus ac præſens, vel nomine proprio vocatus ſit ſubſtitutio nepotes ac pręmortui filios, vel hæredes non includit.

306 Subſtitutio directa filii vel hæredis qui cert⁹ eſt ꝓmortui filios, vel hæredes non continet, quia ad perſonas nō expreſſas, non extenditur.

307 Hæreditatis non additæ ſubſtitutio niſi cum iure acreſcēdi vnita ſit, ad hæredem hæredis non tranſmittitur.

308 Tranſmiſſio ſubſtitutionis cum ius acreſcendi vnitum ſit, non impeditur quamuis hæres ſuperſtes ſubſtitutus fuerit.

309 Nepos a patruo excluderetur ſi repreſentatio non admittatur.

310 Nepos in ea ſucceſſione quæ repreſentationem admittit quāuis filius ſuperſtes vocatus ſit patruo præferendus erit.

311 Filii maioris ſuperſtitis ſubſtitutio nepotē qui patrē repręſentat excluſſo patruo iuxta huius regni conſtitutiones admittit.

312 Patruum in ſucceſſione quæ iure particulari ex cōceſſione dominica ſiue ex contractu defertur nepoti præferendum eſſe nō nulli tenuerunt.

313 Subſtitutio qua filius maior ſuperſtes ad maioratus ſucceſſionē etiam per contractum, ſeu conceſſionē dominicā inſtituti vocatur nepotem loco patris per repreſentationem admittit.

314 Patruus ætate maior nepoti minori præfertur, vbi ſola ætatis prerrogatiua nulla gradus habita ratione attenderetur.

315 Subſtitutio filii ſuperſtitis nepotem nō includeret vbi filii nepotes, ac cæteri deſcendentes diſcretiue vocarentur.

316 Filiorum nomen in materia indifferenti totam deſcendentiam lineam ſignificat.

317 Filii ſuperſtitis ſubſtitutio nepotem nō admittit, ſi eam fuiſſe teſtantis mentem aliunde conſtaſſet.

318 Subſtitutio qua filius ex certo matrimonio procreatus ſuperſtes vocatur nepotes non admitteret.

319 Filii ſuperſtitis amborum coniugum ſubſtitutio nepotes nō includeret.

320 Filii ſuperuiuentis ſubſtitutio nepotes etiam continet.

321 Plura in caſu iſto concurrūt ex quibus filii ſuper exiſtētis ſubſtitutio nepotis etiam admittit.

322 In primis iuris diſpoſitio quæ patruo nepotem anteponit iuxta quā inſtituens diſpoſuiſſe intelligitur, attenditur.

323 Secundo quia prædicta filii maioris ſubſtitutio nō filii certi, ſed in futurum euentum, & ad perpetui maioratus ſucceſſionem facta fuit.

324 3. ꝙ in hac maioratus ſucceſſione repręſentatio ſemper admittitur.

325 4. ꝙ filii ſuperuiuentis ſubſtituti deſcendentes omnes ad ſequēti loco vocati excluſionem in conditione appoſiti ſunt.

327 5. ꝙ idem inſtituens lineam rectam deſcendentium ex filiis obſeruari voluit.

327 6. ꝙ in dicta inſtitutione prius nepos ex primogenito qu… ſecundogenitus vocatus fuit.

328 7. ꝙ abſurdum eſſet ſi patruus contra iuris regulas nepotem excluderet, & ne hoc ſequatur filii ſuperſtitis ſubſtitutio nepotem includet.

329 Filii ſuperuiuentis ſubſtitutio nepotē admittit ſi ex aliqua coniectura deducatur ꝙ inſtituens nepotem patruo præferri voluit.

330 Nepos patruo iuxta. l. Tau. 40. in maiorat⁹ ſucceſſione præferendus eſt, niſi maioriæ conditor contrarium expreſſè diſponat.

331 Cōiecturę non ſufficiunt vbi expreſſa diſpoſitio requiritur.

332 Vt repreſentatio quæ à lege inducitur excludatur diſpoſitio expreſſa requiritur.

333 Nepos patruo secundum iuris dispositionem prefertur nisi dispositio testantis expressa in contrarium probetur.
334 Aut nisi voluntas indubitata probetur.
335 Voluntaté conditoris maioratus obseruandam disponit. l. Tau. 40. eo casu quo illius expressa dispositio præcesit.
336 Ex illis verbis, que dexare al tiempo que finare, filii maioris substitutioni adiectis, non solum dispositio, sed neque etiam cõiectura qua nepos à patruo excludatur induci posset.

## Articulus tertius.

337 Gundisalui Ferdinandi testamentum maioratus de Cañete institutionem illiusq; confirmationem à rege factam plene probat.
338 Instrumẽtis antiquis absque vlla comprobatione plena fides adhibetur.
339 Testamentum inter liberos etiam inequaliter institutos quamuis minus solenniter factum iure tenet.
340 Priuilegium sigillo, vel subscriptione principis munitum satis solenne dicitur.
341 Dispositio licet minus solennis successorũ vsu, & approbatione confirmatur.
342 Bonorum successoris etiam particularis factum & confessio antecessoris circa eadem bona preiudicat.
343 Dispositio regis Enrici, qua bona in ea contenta in maioratu de Cañete, perpetuo includi voluit iuxta ipsius maioratus formam, vt perpetuo duret interpretanda est.
344 Nullus eam disponẽdi viam elegisse presumitur per quam eius dispositio subuertatur.
345 Inuestitura sequens iuxta præcedentem interpretanda est.
346 Superfluitas potius tolleratur quam ꝙ nepos, quem prima dispositio admittebat per sequentem excludatur.
347 Expresio eius quod tacite inest eo modo quo inest facta præsumitur.
348 Expresio eius quod tacite inest superflua non iudicatur.
349 Rex Enricus iuri tertii nolluisse præiudicare creditur cum id non expresserit.
350 Principis dispositio absque preiuditio tertii, nisi aliud expresserit semper intelligitur.
351 Contenta in priuillegio ex clausulis derogatoriis facille intelliguntur.
352 Princeps iuri tertii ex testamento iam quæsito derogare minime posset.
353 Princeps iuri iam tertio quæsito ita demum si ille cõsentiat posset derogare.
354 Bona in dicto priuillegio contenta maioratui de Cañete tanquã illius augmentum addita fuisse ex predicti Gundisalui testamento apertissime probatur.
355 Argumentum rei cui accedit naturam et conditionem sequitur.
356 Idque licet augmentum pretiosius esset locum habet.
357 Augmentum dicitur rei pre existentis superueniens accesio, vt sit par eius.
358 Relatio ad institutionem dicti maioratus de Cañete, in præfato testamẽto facta nõ minus operatur quã si tota illius dispositio in eo inserta, ac expressa fuisset.
359 Augmentum prædictum iuxta institutionem maioratus de Cañete, ac succedendi ordinem in eo traditam in ipso dicti Gundisalui testamento factum multipliciter ostenditur.
360 A priori & à posteriori, & ab vtroque simul colligitur, quod instituens nepotem patruo præferri voluerit.
461 Ex coniunctione plurium instrumentorum vera sumitur interpretatio.
362 Ac ex vicinis etiam scripturis colligitur.
363 Alia glosa quærenda non est vbi seipsum testator glosauit.
364 Dispositio sic interpretanda est, vt omnis ab ea repugnantia excludatur.
365 Nihil obstat ꝙ testator prædictus preuillegium regis Enrici pũctualiter obseruari iusserit.
6 Preuillegium prædictum testator quo ad prohibitionem alienationis, ac maioratus perpetuitatem obseruari tantum voluit.
367 Clausula quæ capitulum intra quod apponitur respicit, ad aliũ non refertur.
368 Clausula qua præcedens dispositio refertur eaq; specialiter pro uisa sunt non includit.
369 Relatio ad præcedentem dispositionem facta ad ea quæ repugnantiam inducerent non extenditur.
370 Nihil etiã obstat quod bonis à rege donatis modus in dicto preuilegio apponi potuisset.
371 Neque opponi potest ꝙ ab ipso rege maioratus institutio facta dicat.., vt ex hoc a
372 Supplicationis forma,
373 Dispositio de alie.is bon domino facta ab eo cuiu bilis sit, reuocari posset.
374 Donatio non à donante, sed ab ... cuius ret insinuanda est.
375 Maioratus institutio, quia vltima voluntas iu lis est.
376 Test. ... ti Gundisalui Ferdinandi eius ... fe... ostem... r.

## Qu[in]tus articulus.

377 Casus quem actor euenisse dicit ab isto de quo agitur longe dissimilis est, vt illius exemplo causa decidatur.
378 C[on]suetudo nisi per actus vniformes, & in indiuiduo contingentes non inducitur.
379 In consuetudine nihil supleri debet.
380 Consuetudo non ex vno tantum actu, sed ex duobus, vel pluribus inducitur.
381 Consuetudo absq; paciẽtia & possesione pacifica nõ inducitur.
382 Cõsuetudo vel præscriptio etiam extra iuditiali contraditione impeditur.
383 Paci... possidere non dicitur id de quo lis agitur.
384 ...ransactio à prædecessore vel ...rie facta cõsuetudinẽ non inducit, quæ successori præiudicet.
385 Moriens in acie belli per gloriam præsumitur viuere.
386 Primogeniti filius in acie belli morientis patruo præfertur.
387 Exclusio que fieri debet per naturam non fiet per ciuilitatem.
388 Fictio in preiuditium tertii substituti non facile inducitur.
389 Possesionis traditio filio secundogenito à maioratus possessore facta, pr... geniti filio nocere non p...uit.
360 Nulla pc... ssessoris maioratus ordinatione iuri s... ...ori ...erogari posset.
391 Post mortem electurus superstitem, vt fideicommissum illi acquiratur nihil agit si quem viuens elegit premoriatur.
392 Ex his que actor à primo dicti maioratus successore gesta proponit, nulla in fauorem secundigeniti declratio colligi p... ...tet.
393 Quod perimit non declarat.
394 Declaratio quæ cadit super certo potius dicitur correctio.
395 Nepotem ex filio primogenito secundogeniti filio præferendũ e... nullus vnquam dub... it.
396 Nulla etiã confesio ... ...ra... fauorem secũdogeniti ex i[n]strumẽto reclama...onis hac in ...ausa ꝑducto deduci posset.
397 Argumentum à contrario sensu non procedit, v... contrarium dispositum est.
618 Quod pluribus ex causis fieri potuit ex ea fac... tur quam actor prop... ...si expre...
399 Maioratus d... ...ndogeni... clusso primogeniti ...
400 Ius succed...ndi in maiora... tes præscribi iure posset.
401 Feudi præscripti succesio iuxta forn...
402 Reus & possessor aduersus agentem q... ab eo... & causam habere dicit, exceptionem dominii

## Articulus quintus.

403 Posionem maioratus ex lege sibi quæsitam ... maiorie successorem in primis oster...
404 Proximiorem se esse proponens vt admi... ximiorẽ à quo precedatur existere in p...
405 Actore non probante reus & si nihil pre...
406 Tenuta bonorum maioratus infra sex mense possidentis petenda est.
407 Petitio impertinens nec vllam interruptio...
408 Petitio post terminum ad illam produc... dest, nec admittenda est.
409 Libelli emendatio post diem ad ipsi... elapsum non ...dmittitur, nec ideo terit.
410 Libellum nouum proponere dicetur
411 Personarum mutatio seu variatio no
412 Possesionis bonorũ maioratus vacat tionẽ quã per religionis ingresũ
413 Primogeniti renuntiatione edictum ... in gradu apertum dicitur.
414 Tenute siue possesionis maio psis à die vacationis in cons...

# Quintus articulus.

ceſſorem q auis ante, vel
.Tau. tranſfertur,
itium deduci nequid.
nem bo orum, nihilominus tra-

dicitu qui poſſeſsionem amittit.
per mortem expreſſa quiuis alius modus vacatio-
amiſsionis intelligitur.

420 Epiſtolis quę in animo conſiſtunt comprobantur.

421 Scientia cum paciētia tradite poſſeſsionis bonorum maioratus conſenſum & probationem inducit.

422 Renuntiare videtur qui alium poſsidere patitur in his quę temporalia ſunt.

423 Terminus etiam ignoranti currit ſi ſolum eius fauore cui conceditur preſcriptus fuerit.